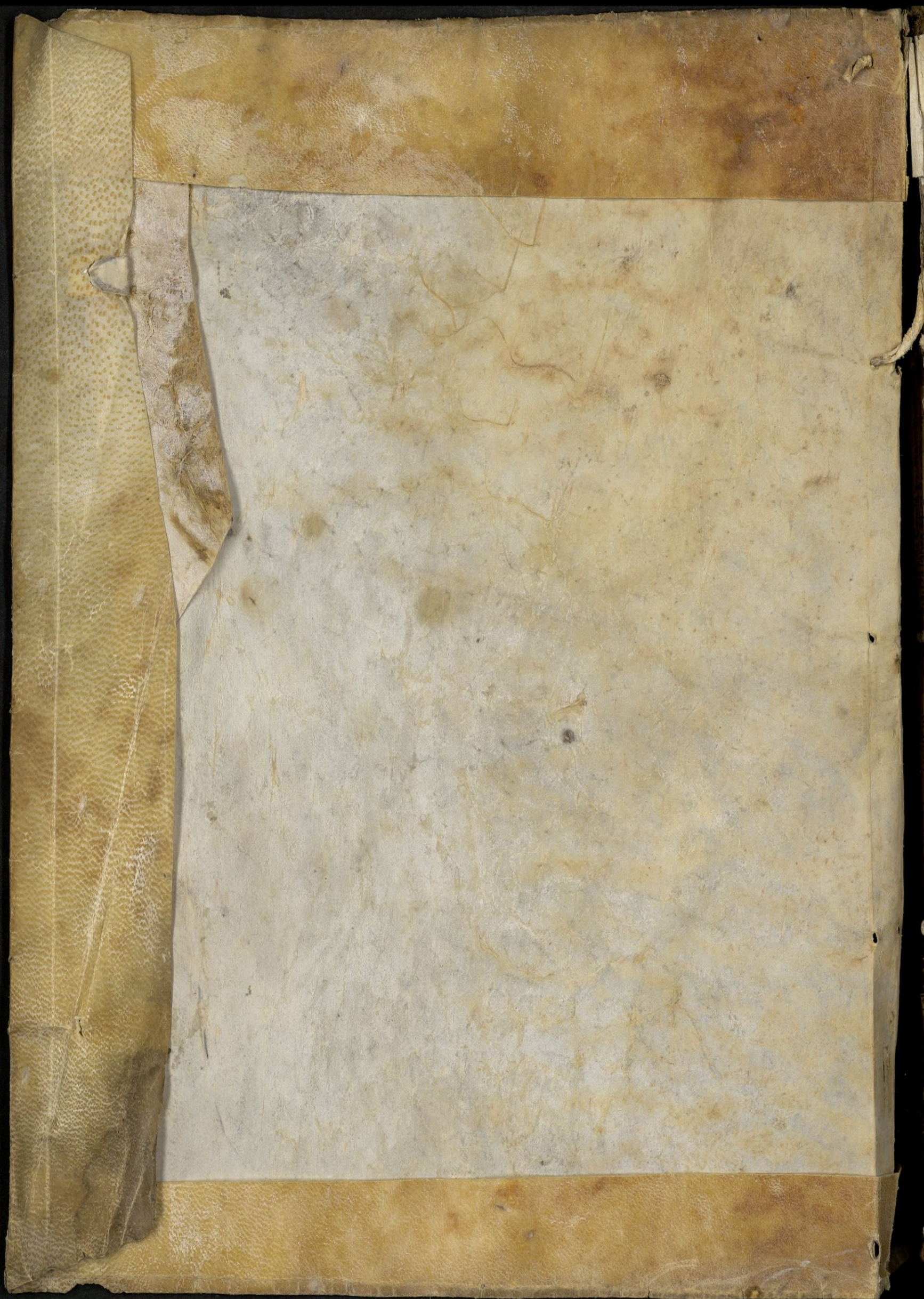


Bernat
Despung

14

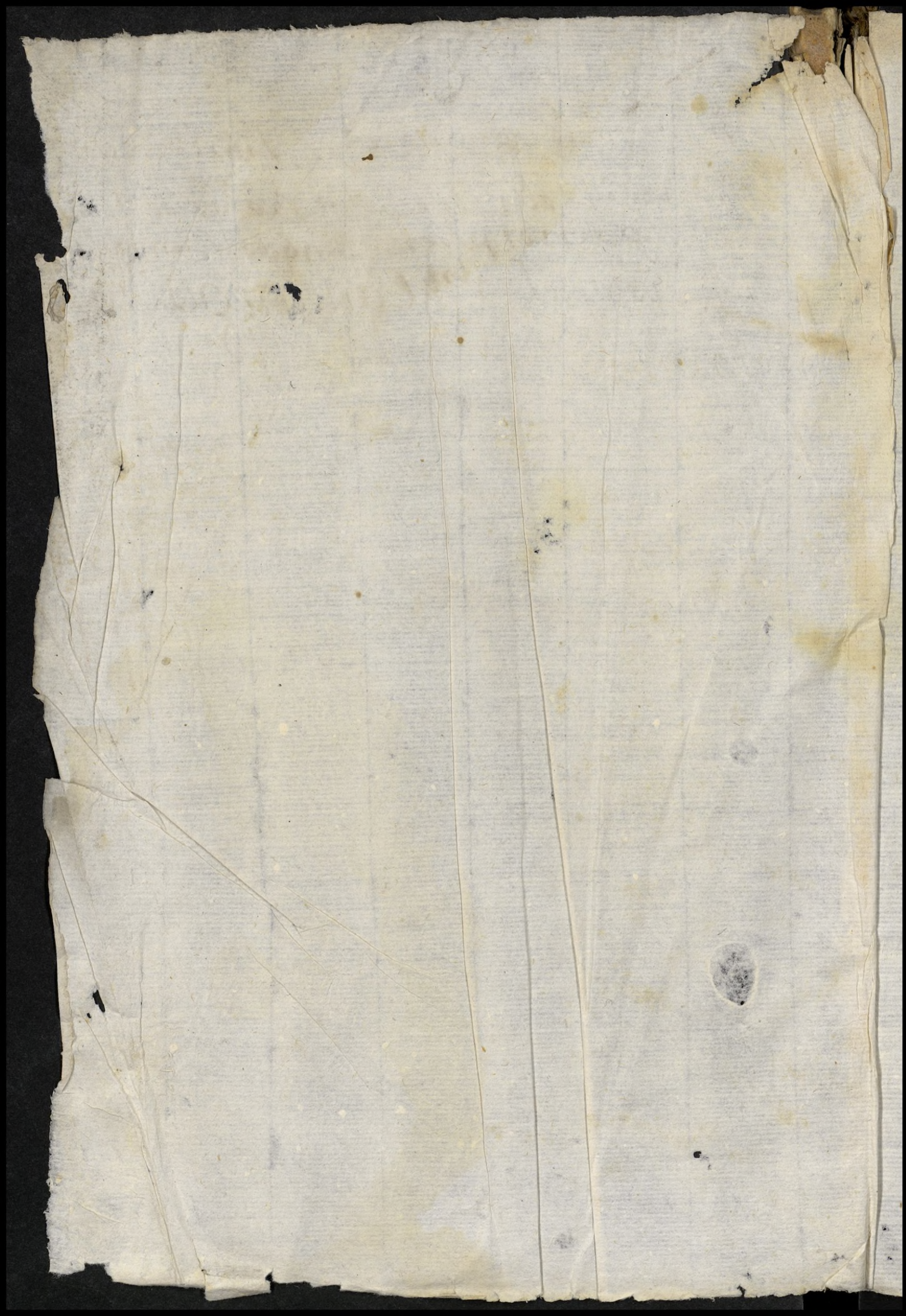


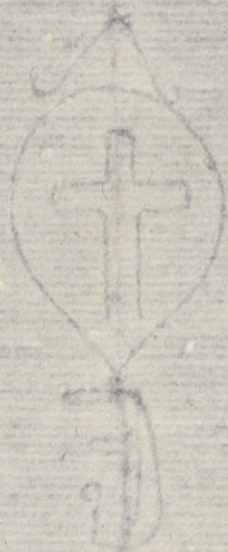
este libro le compré en la Librería de
Girona en el Mercado frente la Lonja
por trece pesetas dieciséis reales
por aviso del Sr. Canónigo Mex-
mán

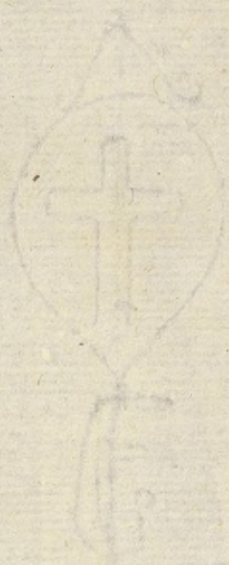
Mss
60
ms. CCXCI
291

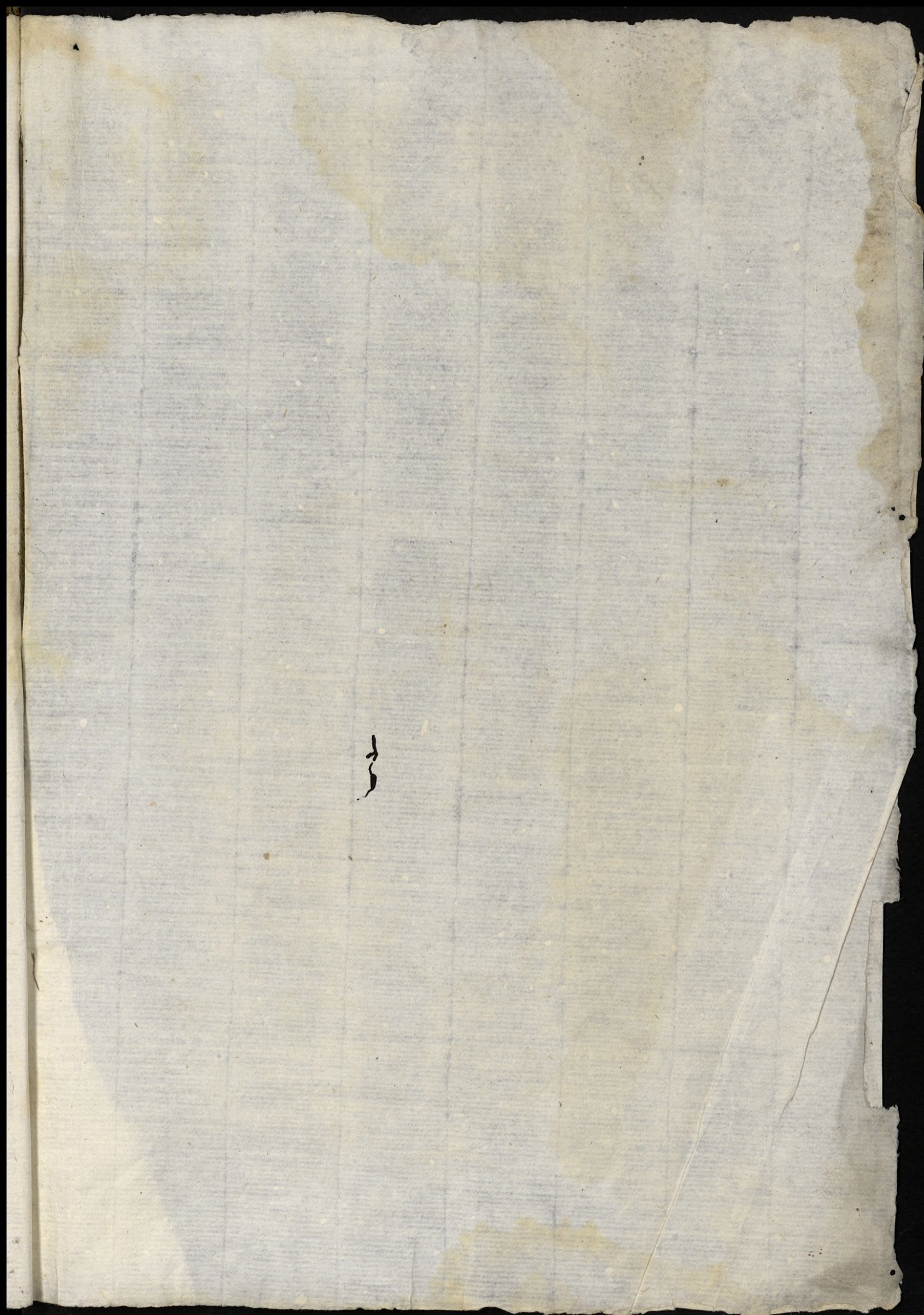
R. 61

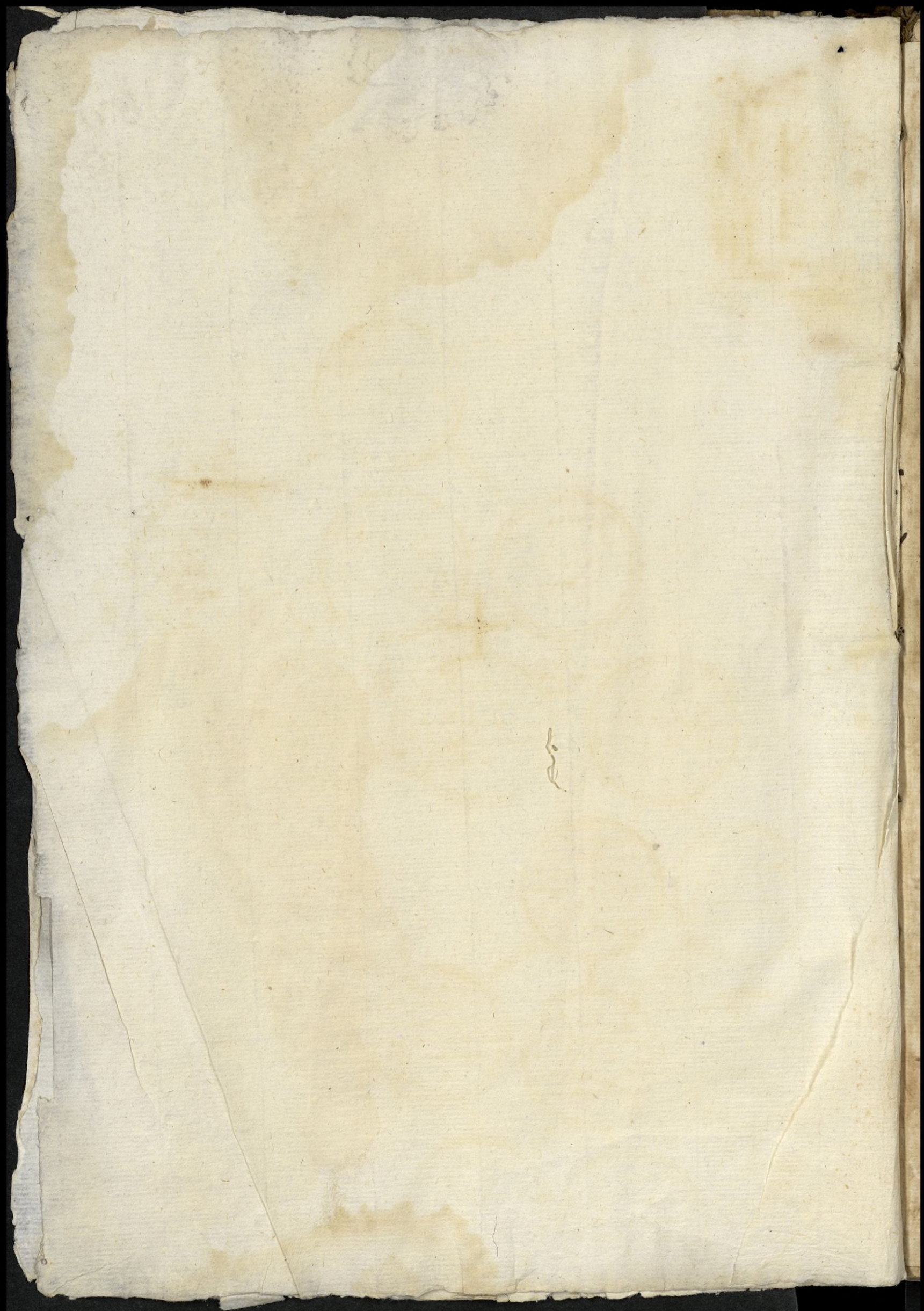
S. XV - XVII

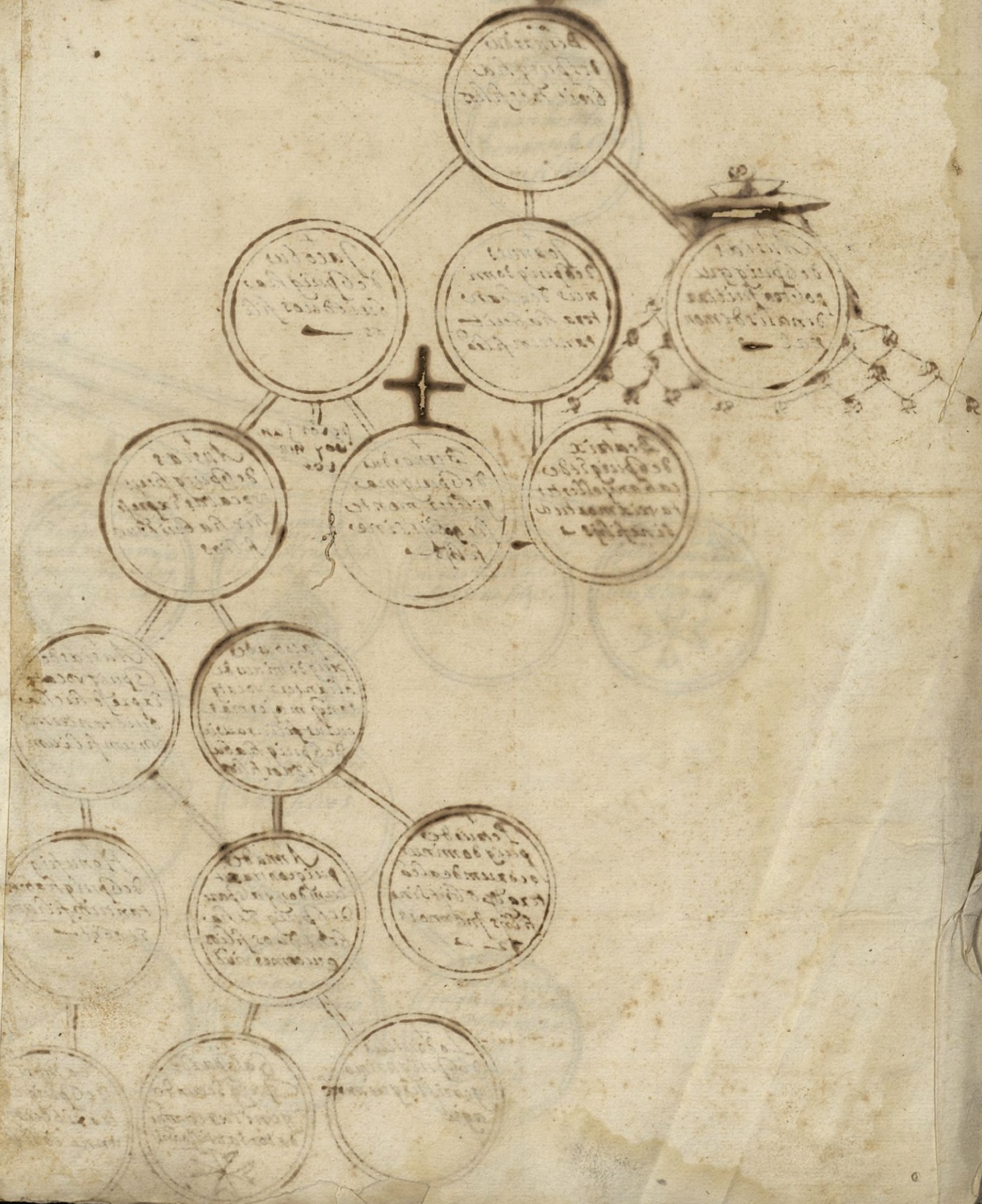




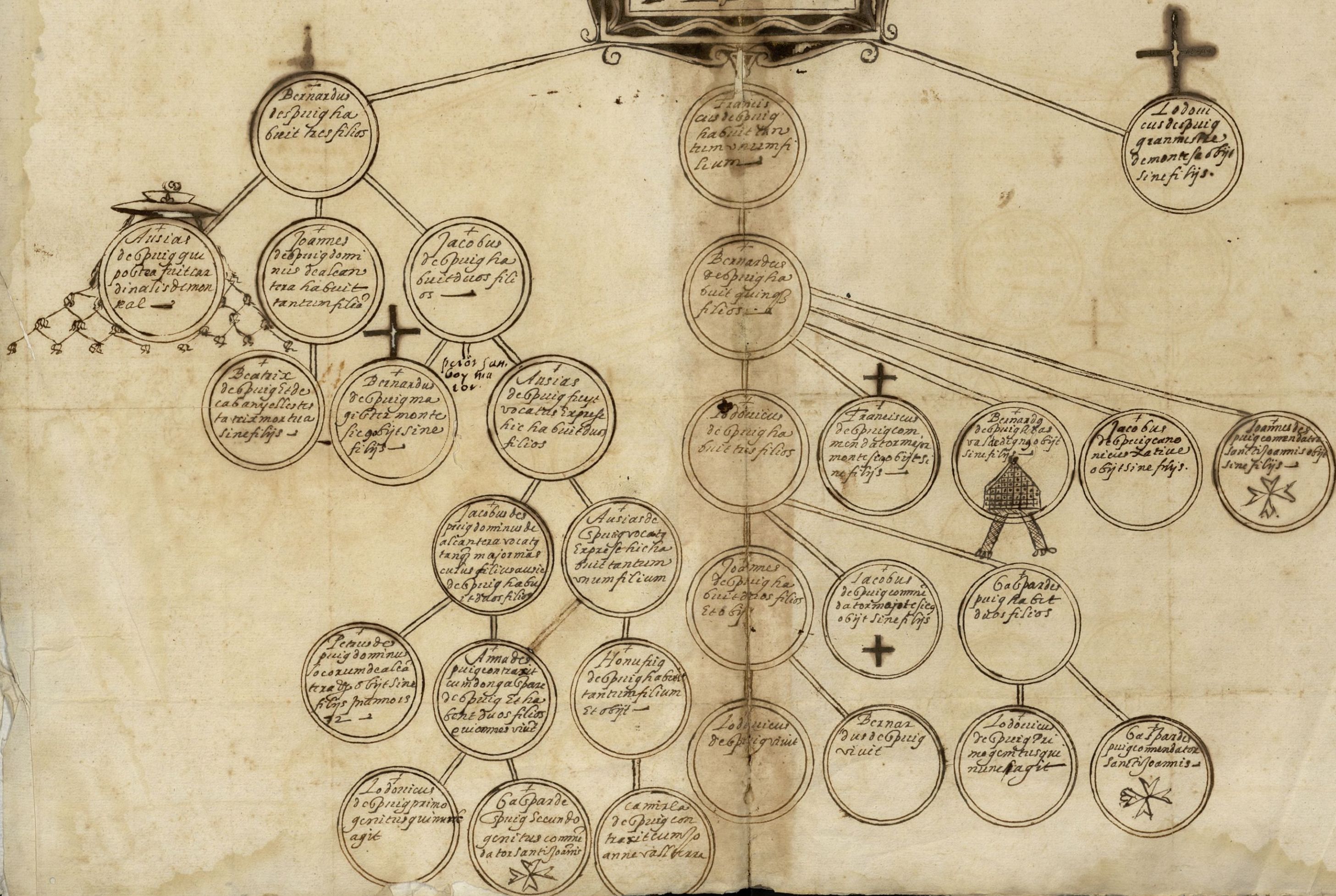


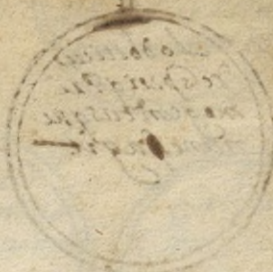
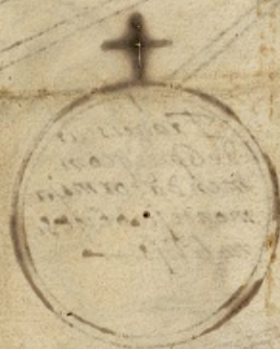




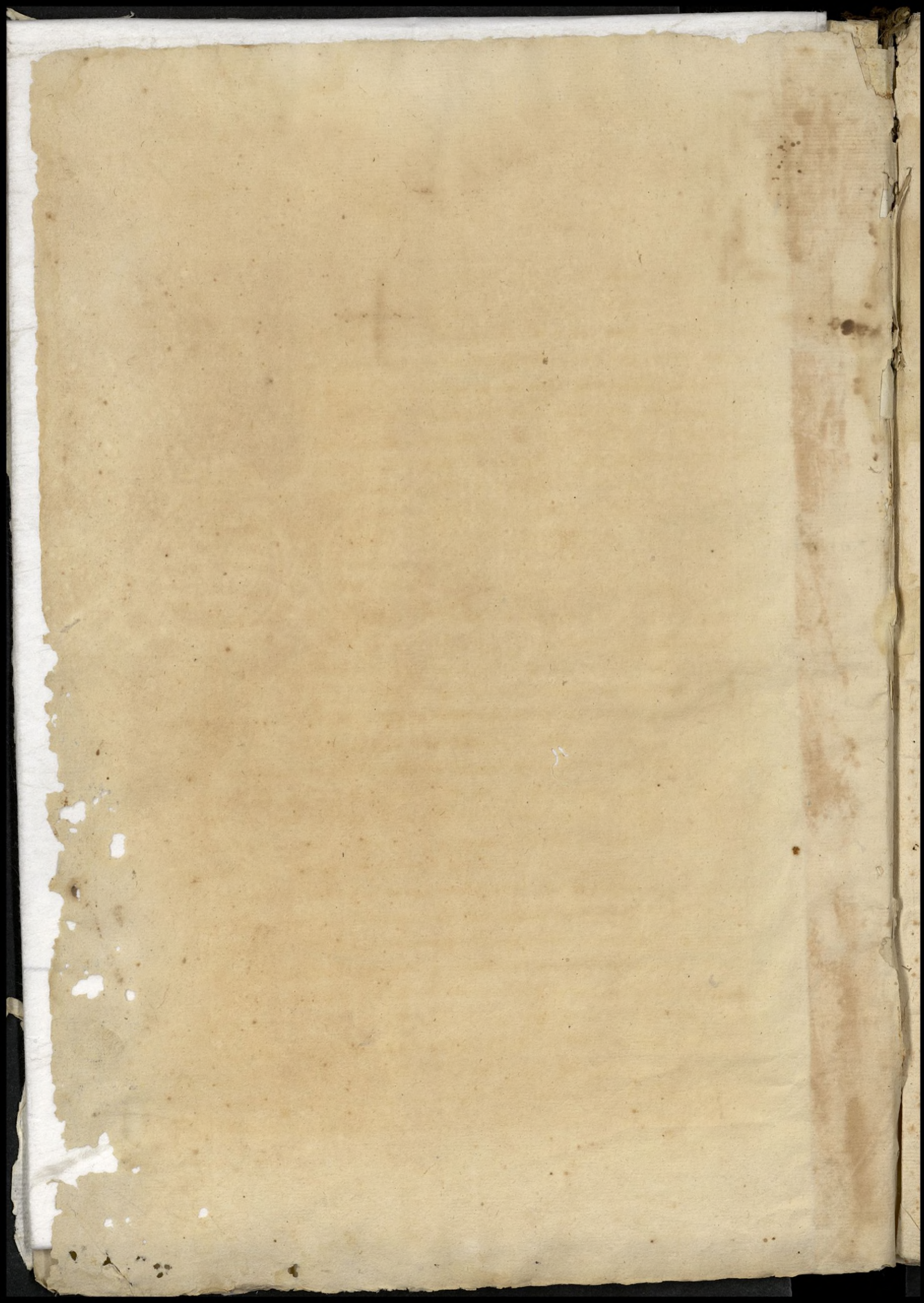


BERNAT DESPVG





7. unba



4

Nobilis Beatrice de puz ux. spectabilis Ludovici de
cabanyelles gerentis vires generalis gubernatoris huius regni
vera domina et possessora baronie locorum de Alcantara
Benexides et rasol. suo ultimo testamento heredem
universalem instituit in omnibus eius bonis nobiles
Ludovicum de cabanyelles eius virum quoad vine
ret et post eius mortem Anziam de puz eius fratrem
patrualem Et Anzie substituit eius filium masculum
maiores Et videlicet filius maior de eaderet sine filiis
legitimis et naturalibus substituit filias cuiusdam
vocati Samboy Volendo in eo capite vincula apposita
in testamento nobilis q. Joannis de puz eius patris
habere locum de eadem suam voluntatem In
modum sequentem.

Experuat es ma voluntat q. legatier mtes terres e
lloths de Alcantara; Benexides y lo rasol sien per
petuam et vmes e inseparables Perco expressamete
prohibeo ia tres los successores meus en los dits
lloths de Alcantara Benexides y lo rasol que per
via directa o indirecta inper necessitat alguna
no puguem separar los dits tres lloths per vendes
ni alienaciones algunes donaciones cambis o per
mutaciones per matrimonios ni alia causa alguna
per vrgent que fos la necessitat ens vull e man q.
los dits tres lloths stiguem axi vmes e inseparables
com si aquests dits lloths fossen sols un lloch indivisi
ble e inseparable Et la separacio q. fuy es de aquests
per la distancia dels lloths hon tan situats vull
q. sia reduhida en una coadunacio e inseparabili
tat per aquesta voluntat e ordinacio mia De forma
que per algun temps inper alguna necessitat sepa
rar nos puxen. E si lo contrari era fet o attentat
f. algu dels possedidors de lloths per da lania
herencia possessio y senoria dels dits lloths. E aquella
vinga ab la materia prohibicio a lones propius pa
rent meupar linea masculina Ello qual per justicia

poria venir ala suessio de mos bens.

Mortua testatire superuenientibz herede Instituto
et substituente per eam suessio iudicis bonis Anzias
Derpung secundo loco vocatus Et suessio suessit
Jacobus Derpung filius dicti Anzie tertio loco vocatus
qui ex legitimo matrimonio procreavit Infilios le
gitimos et naturales don Petrum Derpung Et Anna
Derpung nuptam In familia Et dictz don Petrus Der
pung comparens personaliter coram Iustitia In civilibz
huius Cuius petijt testarari hereditatem dictae testa
trinis et loca predicta ad eum tanqz filium masculu
maioris solide pertinere Iure perpetui vinculi et
fidei commisi appositi In testamento dictae nobilis bea
trinis Et ita fuit declaratum cum consilio Gregij
doctoris Vigelles postea assumpti ad. S. S. B. C. Et
suessio obtinuit possessionem bonoz dictae heredi
tatis Et signatim dictor bonoz ratione dicti per
petui vinculi statimqz orta est maxima lis et con
trouersia Inter dictos don Petrum Derpung et domina
Annam Derpung fratres filios dicti don Jacobi Precon
dente dicta domina Anna remendicare medietatem
dictor locorum Et qd dicta loca recadebant In he
reditate dicti don Jacobi eig patris Et ideo egua
liter sibi et dicto don petro Derpung eig fratri
Iure suessiois ab Inestato pertinebant Reg. vnu
lmm et pmerat ea ratione quia dictz don Jacobus
eorz pater decesserat cum filiis legitimis videlz
ipsa et dicto don Petro Derpung eig fratre Et
dictus don Petrus Derpung contrarium pretendit
affirmando dictum vinculum esse perpetuum
fuit apparec cum scriptura per eum personali
posita die octavo octobris 1540. Et qd no obs
tante defectu dictae conditionis vinculum du
rabat et ipsi tanqz masulo solide dicta bona
et castia pertinebant proressuqz Instituto et
transmisso ad. S. S. B. C. vigore litterarum
causa videndi et recognoscendi remissisqz
votis ad regiam audientiam fuit lata sentia
Infavorem dicti Petri Derpung et dicti vin
culi et contra dictam dominam Annam teno
res sequentis

Itis. Attento q. ex meritis processus et alibi constat nobilem q.
beatorem Derpung cum esse dicebantur baronia et
loca de Alcantara, benexides et rasol. Instatuisse summ
heredem vniuersalem in omnibz bonis suis. Et signon
ter Indita baronia et locus de Alcantara, benexides et
rasol nobilem Ludouicum Cabanyelles eig viam quo
ad vixerit et post eig obitum Anziam Derpung eius
fratrem patrem et Anzie substituisse Anziam se
cundo gentium dicti Anzie et descendentes eius
p. et 2. gentis dicitur Anzie sine filiis legitimis et
naturalibus substituisse filias eiusdam vocati
sambuy volendo In eo capite vincula apposita In tes
tamento nobili q. Jacobi Derpung eius patris
habere locum. Dispensando et mandando q. maiori
debaratione sine voluntate q. dicta loca et castia
de Alcantara, benexides et rasol sint et esse debeant
perpetuo vnta et Inseparabilia et prohibenda suis
successoribus Indita baronia locus et castia illig
ne via directa aut Indirecta aut necessitate aliqua
possint dicta loca et castia diuidere aut separare
quomodo titulo venditionis donationis permuta
tionis aut matrimonij. Interdicendo omne genus
habitationis ex quacumq. causa quatenus cumq. vi
genti et necessaria volendo dicta loca et castia
adeo Inseparabilia et Inuita existere ac si illa esset
tantum vnus locus Indivisibilis et Inseparabilis
taliter q. licet dicta loca et castia inter se sint
distincta et separata p. hanc suam voluntatem
et ordinationem redigantur In vnum Indivisibilem
et coadunationem q. nullo tempore neq. ex necessitate
aliqua separari aut diuidi valeant quocumq. si ad
uersus eig voluntatem per aliquem possessorem dis
torum locorum attentatum fuerit velint eadem
loca et castia perenniter cum eadem prohibitione
In eig propinquiorum consanguineorum per lineam
masculinam cui ex iuris dispositione successio dictorum
eig bonorum competere posset. Attento etia q. constat
Jacobum Derpung filium maiorem dicti Anzie tertio
loco substitutum ad quem post obitum dictorum Lu
dovici de Cabanyelles et Anzie primo et secundo loco

10. q. p[ro]prietat[um] pleno Iure ex p[re]mia dispositione testat[ur]
11. etiam pervenerunt dicta loca et castra p[ro]p[ri]etate
12. p[ro]p[ri]etate s[ui]m legittim[um] et naturalem dictum
13. p[ro]p[ri]etatem de p[ro]p[ri]etate rem consuetum eni[m] esse p[ri]
14. magnum in casu dicti Jacobi. Considerantes
15. p[ro]p[ri]etate q[uod] tam p[er] g[ra]tiam nobilium consuetudine
16. q[uod] talia et similia castra et honores consueverunt
17. magis et no[n] feminis conferre quam particulare
18. nobilis beatius que attento ordine sue dis
19. positionis semper de ceteris castis et baronia dispo
20. sitione iuriam ex consanguinitate de qua agnitione
21. et familia masculinam maiorem nec no[n] firmitatem
22. seu affectionem quam habuit p[ro]p[ri]etate erga masculos q[uam]
23. feminas nequidem affectu satis ex p[re]cedentib[us]
24. et sequentib[us] colligitur constat dictam beatie
25. dictam baroniam et illig. castra ius sua agna
26. tione conservare voluisse. Attento etia[m] ex p[ro]hi
27. bitione divinis dictis castro[rum] et locis tot
28. p[ro]p[ri]etate reiteratione et tam gemitu verbis emissa
29. apparet manifestam atq[ue] emixam voluntatem
30. dictae beatiae fuisse q[uod] dicta baronia et illig
31. loca et castra tanq[uam] unum individuum p[er]ve
32. nire iuriam et consequenter tam iuriam
33. iuris q[uam] p[re]fatis consuetudine et ordine dispo
34. nendi et erga masculos affectu dictae beatiae
35. attenti. In p[ri]mogenitu[m] masculinum de agnitione
36. et familia de p[ro]p[ri]etate h[uius] et alijs conjecturis ex
37. ultimo testis dictae beatiae et ex p[ro]fessu huiusmodi
38. resultantib[us] et alijs p[re]sumtionib[us] sententiam et
39. declarant q[uod] ad sententiam die 26. mensis septe
40.bris de anno 1537. in favore dicti comiti p[er]
41. iustitiam in similib[us] l[itte]ris. In quatuor declarant
42. dictam baroniam et illig. loca p[re]dicta cum corp[or]e
43. et singulis corp[or]is terminib[us] finib[us] iurisdictione
44. et bona que fuerunt dictae beatiae et in eis
45. hereditate remanserunt p[er]tinentie et p[er]tinere
46. ad dictum Petrum de p[ro]p[ri]etate rem consuetum Iure
47. et causa p[re]mensionati vni[us] et substitutionis
48. et p[ro]pter dictos Gasparis et anne de p[ro]p[ri]etate con
49. iugium male ab ea fuisse appellatum et de

nullitatibz dictum Et bene perditum iustitiam
Indignum Imponetes silentium perpetuum dictis
conjugibus sup contentis Indicta regnitione
nentiam etz felibertus Bp

V. Benanet

V. ferrez

V. Paredes

V. Cas

Jo. f. Antonium michaellem ferron die
17. may 1644

Aqua quidem sententia fuit supplicatum pro parte dicte domne
Anne de pnis Insistendo in ea pretensione v3 qd vinnulum
expiraverat Etq bona et loca predicta equaliter ipsi
et eiq fratri don Petro de pnis Inne Inneffionis ab
Inestato pertinebant Et pro parte dicti don Petri con
trarium fuit preteritum semper Insistendo quod
vinnulum erat perpetuum idqz expresse dicendo In dua
bus supplicationibz coram S. S. R. C. abbatibus de quor
copia authenticia fuit facta fides In proressu Inug
causa Et tandem In causa et proressu dicte suppli
cationis fuit lata sententia conformando prima
simpliciter et absq aliquibz motibus Et sic dictus
don Petrus toto tempore vite sue possedit dicta
bona et loca et decessit sine filijs legitimis et
naturalibz

Veniensq ad mortem Intra quo spiritu dntqz reli
quit In eiq ultimo testamento vsum finitū dictor
conrum nobili Infracie Lanol aig vpon et alte
rins familie et proprietatem dictor conrum reli
quit hospitali Inug Cuius nolens recordari q ex dis
ta domna Anna de pnis eius sorore multaq Inead
familia Inter alios habebat consobrinum nobilem
Indominum de pnis alterum a principio qui veniens
ad mortem hereditatem eiq Instatuit nobile don Gaspare

derpung eius patrum qui dicto heredes nomine posse
quintur dictam litteram.

Et quamvis satis clare ex superius dictis constet
dictum nobilem Ludovicum derpung agentem
esse ex eadem familia per lineam maternam
et esse in secundo gradu dicto don Petro derpung
ultimo possessori et in quinto gradu dictae testa-
turi tamen ad evadendam difficultatem que
forsan oriri posset ex verbis pro linea masculina
positis in transula prohibitionis supponenda sunt
infarto sequentia.

Id fuisse capitulum et probatum in processu in
testium depositionibus et instrumentis puberis
dictum don Ludovicum esse ex eadem familia p.
lineam paternam nam inpiendo a primo bernar-
do derpung antiquiore nuncupato qui fuit da-
gnus Civis & latine constat ex processu illum
habuisse in filium legitimum et naturalem ber-
nardum derpung ex quo procreatus fuit Joannes
qui habuit dictam nobilem beatricem testatue
Et etiam idem bernardus derpung antiquior
habuit in filium legitimum franciscum derpung
qui procreavit in filium legitimum bernardum
derpung qui procreavit in filium legitimum
Ludovicum derpung qui habuit tres filios legiti-
mos videlicet Joannem derpung primogenitum
et Jacobum derpung secundo genitum comen-
datorum ordinis munitie et dictum Gaspare
tercio genitum patrem dicti Ludovici et viri
dictae domne Anne sororis dicti don Petri ul-
timi possessoris dictae dictae don Ludovici est in
septimo gradu dictae testatue ex parte patris
Et in quinto gradu ex parte matris cum cum nupta
esset in eadem familia non potuit apparere q. sit
principium et finis familie.

Secundo q. dictus Joannes derpung filius primo-
genitus dicti don Ludovici predecesserat dicto
don Petro derpung superstitibus dictis don Jacobo

et don Gaspare eius fratribus. Sed cum ipse non extaret
tempore mortis dicti don Petri fidei commissum transire
debuit ad alium propinquiores consanguineum testa-
tur cui hereditas a foro pertineret per verba finalia
ibi Almes promissum est.

Tertio et ultimo quod dictus don Petrus Derpung erat testa-
tur. In quarto gradu non erat filius don Jacobi qui
fuerat filius Anzæ qui fuerat filius Jacobi qui
fuerat filius Bernardi patris Joannis Derpung et
eius dicitur testatur. Et filius Bernardi Derpung
antiquioris bami. Limites satine et sic distando
quarto gradu in stipite distat etiam quarto gradu
a testatore per regulam vulgarem quo gradu est.

Et quia dubium non est nec esse potest an loca ista re-
caderint in hereditate dicitur testatur. In hoc non
insistam sed deueniam ad medullam prout negotij.

Igitur ex facto proposito oriuntur difficultates se-
quentes.

Prima est. an fidei commissum huius testamenti expira-
uerit ex eo quod don Jacobus Derpung decessit cum
filijs nempe don Petro et domna Anna Derpung
fratribus.

Secunda an ex verbis dicitur Clausule hereditarie in-
ductum fuerit fidei commissum absolutum. In casu
mortis dicti don Petri Derpung alium possessoris.
Et an illud comprehendat seu extendatur ad dictum
don Ludovicum Derpung qui litteram instituit cuiusque
successor. vniuersalis est nobilis don Gaspar Der-
pung qui eo nomine prosequitur dictam litteram.

Tertia est an casu quo indultum fuerit fidei com-
missum absolutum filij dicti don Joannis Derpung
qui sunt primogenitus vocati sunt et debeant
preferri. In casu sequente don Jacobo Derpung et don
Gaspari Derpung eius annuulis et sic dicto don Ludo-
uico an vero dicto don Ludovico illis preferendus sit.

Ultima est an hoc casu ista prohibitio ultra quantum
gradum extendatur

2.

Deveniendo ad primam difficultatem pro illis vera
resolutione et omnium que inferius dicenda sunt vero
ac solido fundamento supponendum est fideicommissa
necesse esse expressa sed tanta que ex tanta sine conjes-
turata mente et voluntate testatoris colliguntur Et de
hoc sunt tex. expressi et vulgares Prima In l. cum pro
poneretur de leg. 2. ibi Et enim In causa fidei com-
missi ubi inq. preclara voluntas quereretur conjectura
potuit admitti et In l. unum ex familia §. pen. e.o.
ti. ibi si omnia fideicommissi verba sunt Et cetera
que leguntur cum hijs que scribi debuerunt congruum
recte datum et minus scriptum intelligitur Et In
§. fin. eisdem l. ubi sunt verba maxime notanda
ad casum nostrum ibi cum verba fideicommissi ceptate
animadverteret eum sermonem pro fideicommissis rescrip-
te accipiendum, nec minus quia ut formaliter dicit
Iuris consultus In l. pen. §. de leg. 1. In fideicommissis
sola voluntas spectanda est Et illa est que pre-
nominatur l. In conditionibus §. de cond. et demon-
str. benigniorq. fit interpretatio l. In testamentis
de regul. Jur. Et ideo diu solet fideicommissa ex sola
mente conjecturata resultare quamvis ex verbis
non constent Et dicit communem Civit. Iun. cons.
121. nu. 10. et Jo. baptista vilalobos In sua collecta
comm. opinio. In verbo fideicommissum nu. 47. Et pari-
cons. 92. nu. 14. et 15. ubi plura allegat Vol. 2.
Et proprierea In materia fideicommissaria statuit ma-
gis voluntati q. cortice verborum tex. est Egregius
In l. quisquis §. de verbo. signifi. ubi dicitur q. cum
labeo videatur verborum figuram sequi et promissus
mentem labeonis sententia promissio vera non est.
Et tex. aureq. In l. heredes mei. §. cum ita ad trebellis.
ibi primo quidem fieri propter conditionis verba
admitti non videbatur sed cum fideicommissis volun-
tatem spectari conveniat absurdum esse respondi.
et cum simi. vulga. annula. per Jas. cons. 52. col. 4.
voro secundo principaliter lib. 3. ubi allegat Alex.
cons. 100. nu. 5. lib. 4. qui magistraliter dicit materia
fideicommissi taliter esse fundatam In voluntate

3.

testamenti q̄ quibusamq; verbis conjecturis seu presumptio-
nibus potest apparere sufficit ad inducendum fideicom-
missum Et hoc sequitur Cur. d. cons. 121. nu. 10. ubi iur-
mms dicit standum esse conjecture que elicitur ex eo qd
est expressum Et subdit hoc esse quod dicebat tex. In d.
l. vni ex familia d. pen. Et si omisso fideicomissi ver-
ba sint etp ibi recte datum et in ing scriptum Et ait
illum tex. esse semper habendum ante oculos et magis
credendum esse illi tex. q. dd. dicentibz standum
esse verbis Et q. ipse In materia fideicomissor semper
solutz est In herere menti testatoris Et semina pre-
missa consulunt Son. Inm. cons. 75. nu. 32. lib. 2.
ubi Inquit expressis a verbis cortine reddendum
esse Et hanc partem defendit eleganter fortu. Garcia.
In l. Gallig. d. Et quid sit tantum nu. 165. deliber. et postu.
dicens q. doctrine Alex. et Jas. In l. 3. C. deliber. prece-
dum valebant q. quando verba proprie vel improprie
no exprimunt voluntate quam dnmq; testatoris
no debeat attendi allegata voluntas no videtur
equitatem habere neq; iustitiam Et q. peritiose
eas ponunt et nominissime eandem sententiam
post longam disputatione defendit tornell. In
repet. d. d. Cum sta nu. 22. Concludens q. lex. hor
spetialiter f. Induxit In fideicommissis q. sola volun-
tas sufficit ad inducendum fideicommissum quams
verba Illa nullo modo significant ut latig per eum
qui obiecta plene resoluit Ex quibz omnibz firmu
remanet hoc fundamentum In fideicommissis standum
esse magis voluntati q. scripto?

Et her faslig procedunt In hoc regno Valentie f. ubi p.
form reg. Pet. 2. rubri. de testam. c. 44 In no.
postq; dicitur voluntate testatoris esse seruanda
pro lege deciduntur duo casus pro substituto
in quibus verba deffiniunt quia substitutz In
casu mortis vocatur In casu quo no nascitur Et
ita no inducitur fidei commissum p. verba expressa
sed per solam verosimilitudinem Et ideo Insentia
lata p. creditoribz contra Almiratim Aragonie
sanctum a cardona de qua latius dicemus In fe-
rnis dicitur nec no atq; constat designis aut
verosimilibus conjecturis etp Et no dicitur de

conjecturis necessarijs sola igitur verosimilis mens
testatoris potens est ad inducendum fidei commissu
dum tamen illa colligatur ex eoq. est expre
ssum.

6. Ex hoc patet resolutio ad cons. soni. 62. nu. 7.
lib. 3. dum dicit hoc casu no loquitur substitutio
et alibi passim per eiq. sequares presupponetes stan
dum esse preisse verbis que forsan allegabunt
adversarij ducentes q. ex quo neq. Janus neq. Gas
par neq. Anna de rpinis a quibz nobilis Ludovicus
cessionem habet neq. ipse Ludovicus non sunt
expresse vocati neq. substituti quod no debet admi
tti nam ex premissis appare constatat q. et si verba
substitutionis et vocationis expresse ommissa sint
et deffiniunt no ideo cessat fidei commissum Indus
tum ex voluntate testatoris collecta ex verbis
testamenti ut statim dicitur.

7. His premissis f. pro resolutione prime difficulta
tis duo q. licet Oldra. cons. 21. thema. tale
est et deing cons. 287. Alex. cons. 139. vol. 6.
Cephal. cons. 17. vol. 1. orland. adall. cons. 147.
vol. 3. De alijs quamplures dicunt substitutione
alium factam sub conditione si ipse derederet
sine filijs spirare eo deredente cum filijs et
non renimere quamvis ipsi filij deredat sine
filijs tamen hoc opimo et dista. dd. Immitatur
ut procedant quando est sola illa simplex
substitutio si deredat sine filijs semper quan
do Intestamento adsint alie substitutio
nes aut verba ex quibus constet de volun
tate testatoris q. voluerit substitutione
ulterius progredi atq. extendi idq. tenue
runt expresse gravissimi doctores videlicet
deus cons. 270. et 477. quem refert
et sequitur Gabriel. lib. 4. communi
opinio. consulu. 7. nu. 4. Idem tenet Jan.
Castren. cons. 343. quia ex allegatio
nibus nu. 3. vol. 2. loquens in fortioribus.

terminis saliret donationis motus ea ratione quia
res donata erat talis que non consuevit relinqui
ex transeuntis ex consuetudine nobilium quam habet
ut loca principalia a quibus ipsi et eorum agnatio
denominatur non relinquatur extraneis sed eorum
primogenitis ut dignitas domus sue seu familie
salua sit et preterea que verba vel similia fuerunt
posita iudiciali sententia lata in fauorem dicti don.
Petri de pinguet ve in ea facile videri potest eandem
opinionem faciens mentione dedisti cons. Bar. de
cast. tenet Cranc. cons. 98. m. 14. et cons. 306.
m. 4. dicens cons. Oldria. non procedere quatenus
testator habuit rationem agnationis et in cons.
326. m. 16. Eandem opinionem tenet Cur. Imi.
cons. 121. m. 15. que refert et sequitur Cranc.
d. cons. 326. m. 15. ver. secundo principaliter
eandem opinionem tenet Grat. respon. 5. m. 85.
et 19. ver. quinto lib. 2. dicens q. ex causis
iurisdictionibus et bonis amitis cognoscitur vo
luntas testatoris q. voluerit ea remanere in
sua agnatione et q. non exeat de illa. Eandem opinio
nem tenet Sam. Imi. cons. 1. m. 70. vol. 1. et cons. 42.
vol. 2. et cons. 151. In prim. et m. 9. vol. 2. Eam etiam
tenet Carol. mol. cons. 1. m. 30. 31. 33. et cons. 51.
m. 27. et thomo. 1. Jacob. mandest. cons. 93. qui egregie
dixit passim tradere. ad. q. quatuor verba prohibite alie
nationis. aut verba fideicommissi sunt correpta in
rem efficitur gravamen reale et affiat omnes q. sonas
quo cumq. gradu inveniatur et q. ideo extinguit primo
gradu substitutionis non sunt extincti ceteri oes
q. autem hic verba sunt correpta. Iurem est manifes
tum quia semper sermo est relatus ad rem nempe
ad loca. et non ad personas nisi quando primatur posse
sione et dominio illarum propter contrarietatem
voluntati testatoris et predictam limitationem
tenebant etia. Cephal. cons. 282. m. 9. et 21. v.
quibus etiam vol. 2. Paris. cons. 66. m. 58. vol. 3.
et cons. 18. m. 42. usq. ad m. 56. vol. 2. Corne.
cons. 146. vol. 2. Cornarius. In a. Zaynaldus in prim.
m. 3. de testam. mentem. cons. 240. Tiber. de iur.

Inter cons. Portij cons. 44. nu. 2. Et idem Port. cons.
46. nu. 26. usque ad nu. 29. Sori. senior cons. 2. so. et 251.
nu. 4. et 5. ver. Infertur Et secundo vol. 2. Curt.
senior cons. 51. p. col. ver. Iure enim non videatur
Aymarij vocatus illam denique tenet. Grat. cons. 58.
et finis. marza. In Epitome In materia fideicom-
missariam. q. 19. ver. Ego vero. Sicut cum sequi.
tum fuisse tornellum Induendo. et cons. 4. ubi
dissertissime omnia contraria disolvit et parti-
culariter respondet ad d. cons. Alex. 139. vol. 6.
Et licet Cranes. In cons. 98. dubitet tamen si bene
inspiciantur eij verba In fine videtur Inclinare
In favore fideicommissi. Iure illo casu aperte et
diffuse consulunt. Grat. respons. 5. vol. 2. Ex qui-
bus t. clare patet hanc limitationem communiter
esse probatam a iud. In Iure Romanorum scribentibus
sed In hoc regno pluries canonizata fuit t. v. 3.
In hoc eodem testamento nam per Anna derpung
matrem Ludovici primi actoris hoc fuit expresse
oppositum. Et q. dictus don Jacobus derpung dere-
linquit. cum filiis. Et fuit rejectum loca fues-
sunt solide adjudicata dicto don Petro derpung
ex causa dicta. Anna Anna. eij sorore nuptaqz
In eadem familia. Et postea fuit etiam apro-
bata cum duabus regijs sententijs In favorem
don Petri marza velm Joannis marza cum inapi-
mari deliberatione et contra potentes aduer-
sarios satis p. rege sententia. In hoc regno Ius
familie universale. Intra promissum regis
Joannis fol. 204. Et In regia audientia valde
fuerat approbata In sententia lata super fidei-
commissi testamento don Petri sanctus de Cala-
taya antiquioris cum dubitari non poterit
quoniam fuerit facta plena indagatio huius diffi-
cultatis Et ideo nulla In hoc relinquere potest du-
bitandi occasio; non est enim vero simile q.
propter solam superestentiam don Petri et
don Anne voluerit testamentum fideicommissum
vacare et eoz In istulam deduci tam longam
Inquisitionem et tam verbis perminatis et pregnatibus

8.

9.

10. factam et ubi fidei commissum expirasset bona
dividi debuerunt Inter don Petrum et Annam
eius sororem quomodo ergo dicto don Petro solide
iudicialiter fuerint conclusa eius sorore fatendum
est aut fidei commissum durare aut sentias latus
in favore don Petri de quibus Insuper latus sed hoc
adversarij dicere non possunt quia tunc est Insuper
obtemperant sententiam pro se non posse illi contra
venire et allegare errorem et turpitudinem suam
et quidem Insuper servum plurimum h. i. In ver. Improbe.
de leg. p. et i. b. l. Item refferre et sequitur Cranes.
cons. 12. m. 3. vol. 2. Ergo necesse est fateri dictum
fidei commissum pleneus progredi et non expirasse ob
defectum dicitur condictionis.

11. Circa secundam difficultatem q. hic fuerit Indultum
fidei commissum simplex et absolute probatum 2.
quia dispositio testamentaria non Inapit a prohibitoe
alienationis nam post aliquam substitutionem
gradus subtingit et per maior distanciam de ma vo
limitat vult eiden ymum Ita Paris cons. 52. In
prim. vol. 3. ubi dicit q. eo quo testator instituit fi
lium suum heredem universalem cum hoc q. conser
vet et confermare habeat bona filijs suis et non possit
alienare Indultum est simplex et absolute fidei
commissum dicens q. isto casu ex quo testator Inapit
a fidei comisso est simplex fidei commissum et non
perest sequi alienatio et quidco prohibito a lie
nationis subsequens non restringit illud ad casum
alienationis tantum.

13. Et hoc comprobatur quia illa verba vult dicitur yman
et f. Indultum fidei commissum h. i. (Comm. de leg.
et singulare per se sufficiunt ad Indultum fidei
commissum q. finia Insuper de singu. reb. p. fidei com.
notat Ergo a fortiori hoc isto casu dicendum est
ubi omnia tria simul ponuntur quia cum verbis
seminatis et reiteratis expuberantior et magis
deceimata voluntas testatoris demonstretur
Ita argumctatur de cons. 23. m. 3. vol. 2. Et hoc
firmat expresse p. terminis Paris cons. 12. m. 3. vol. 3.

Secundo f. hoc probatur quia quando testator utitur
 verbis geminatis et multis preputatis tunc fidei
 commissum simplex in casum mortis etiam non sequitur
 alienatione censetur iudicium de quando dicitur
 q. nullo iure causa vel modo alienare posset quia
 vult semper et imperpetuum verum prohibere suos
 Ita de sig. d. cons. 23. et Jacob. Philipp. Fort. lib. 1.
 comm. opinio contra 37. cal. peunt. Sed hic adsum
 verba generalia et valde preputata et ipso adest
 simplex fideicommissum in casum mortis nec obs
 tat q. hic non affinit. Illa verba quia vult perne
 mre semper et imperpetuum de descendente in desce
 dentem quia hoc non est ex eo q. testatur nolui
 set illa opponere sed quia notari hinc civitatis
 ignorant formulas harum prohibitionum et ideo
 raro vel nunquam ista verba quia vult imper
 petuum remanere in familia vel de nemine de
 descendente independentem reponantur. In tes
 tamentis confectis per notarios Valentinos
 et sic satis est in hoc regno testamentum verbis
 generalibus geminatis et valde preputatis
 usum fuisse ut ibi Perro. expressam et profu
 beret. Et totos los successores meus et totos los
 dits lloths et ibi per vendes in alienationis algn
 nes donationis cambis o permutacionis per mutu
 moris in alia causa alguna per vrgent q. fos
 la neresitat et sic interpretando omne genus alie
 nationis ex quacumq. causa quomodo minus nerespa
 ria et vrgenti que verba manifestam inducent
 testatoris voluntatem q. ideo ea apposuit quia
 volebat et voluit bona conservari in agna
 tione et familia de p. p. tam nobili et an
 tiqua et hoc expresse dictum fuit. Indista sen
 tentia lata in favorem dicti nobilis don Petri
 de p. p. contra nobilem Annam matrem as
 toris per hec verba. Constat dictam beatrice
 dictam baroniam et illig. castria et honores
 in sua agnatione conservare voluisse. Par
 enim est dictus tractatus et expresse et expresse

In ultimis voluntatibus dicitur illud quod ta-
cite inest et ex mente colligitur ut dicit Curb.
Junior cons. 139. nu. 3. que verba fuerunt posita
in sententia lata p. regiam audientiam velle tunc
in favorem diti don Joann. maca. cum igitur dicta
prohibitio sit facta ea ratione ut bona rema-
nerent in familia de p. n. g. et ratio alia d. de
dispositionis facere cum verbis tam pregnantibus
et emixis assignari non possit illa habenda est. ac
si expressa fuisset Inx. glo. In l. quamvis. C. de
fidei com. Comunitatem p. d. d. approbata ita interminis
fidei commissi dicit expresse Paris. cons. 90. nu. 2.
Et paria sunt q. prohibitio sit facta cum expressio-
ne cause quia bona remaneant in familia vel
ratio et mens ex verbis testamenti In quo est facta
prohibitio colligatur nam factis magis demonstra-
tur voluntas q. verbis ita dicitur Curb. senior cons.
75. Crumel. cons. 130. Et Sori. Inm. cons. 98. vol. 1.

16.

Quod autem ex prohibitione facta ut bona conferretur
in agnationem f. induratum fideicommissum abso-
lutum favore eorum qui sunt de agnatione habet?
In l. Peto s. fratre de leg. 2. ubi bar. et In l. fidei
commissa s. hec verba ubi etiam bar. ff. de leg.
3. Arret. In l. qui rone s. coheredes i. col. 3. ff. de
verb. obligat. Paris. cons. 26. nu. 15. vol. 2. Cor-
neus. cons. 22. et 19. vol. 2. Idem Paris. cons. 57.
nu. 7. eo. vol. 2. dicens gradatim in omnes desce-
dentes indurari hoc casu fideicommissum ut gra-
datim omnes videantur vocati et gradati onere
fidei commissi Et idem tenet In cons. 63. nu. 12.
eo. vol. 2.

Et quamvis Alex. In d. s. coheredes Sori. cons.
227. de i. g. cons. 219. et 287. et 387. Alex.
cons. 56. vol. 1. Et penes alij dicunt q. etiam
quando testator prohibet alienare expressa ra-
tione quia vult bona remanere in familia non
induratur fideicommissum absolutum In casu

mortis sed tamen sequuta alienatione respons
detur perhibet modis I^o q^{ue} hec. ad. opinio etia
q^{ue} admittam q^{ue} illam veram esse noⁿ procedit quon
do testator noⁿ iniecit dispositione a prohibi
tione ut hic quia pro maiori declaratione vo
luntatis sue subiunxit dicta prohibitione
p^{er} iura et auctoritates superius allega.

17.

Secundo respondetur q^{ue} hec opinio ad. etiam
limitatur ubi prohibitio est facta per verba
generalia et est multo pregnanter ut quia dictum
est q^{ue} nullo modo iure vel causa alienari possit,
quia vult perpetuo remanere in familia iuxta
dicta per deum d. cons. 23. Et idem tenet G^{regorius} ad
cons. 82. m. 6. ubi respondet ad cons. S^{exti} m. 227.
et de i^{ur} superius allega. geminatio enim do^{torum}
ut ipse dicit ostendit speciem fidei commissi d^{icitur}
quantum esse fidei commissum absolute et sim
p^{er} aliter postea facit actum fortio^{rem} et magis
emixam voluntate ostendit Et idem tenent de i^{ur}.
cons. 37. S^{exti}. Inm. cons. 1. m. 23. vol. 3. et Paris.
cons. 1. m. 35. vol. 3. et C^{ur}t. Inm. cons. 11. m.
20.

18.

Nec obstat etiam videtur q^{ue} hic noⁿ fuit pro
hibita alienatio sed solum d^{icitur} missio valuit enim
testator q^{ue} dicta loca essent unita et quasi
vnum indissolubile et inseparabile nam respon
detur q^{ue} Imo fuit etiam prohibita alienatio
ex quacumq^{ue} causa quod probatur I^o ex traditis
per B^{ernardum} m. cons. 23. m. 9. ver^o sed quoniam par
tienti et m. 9. seq. vol. 5. ubi dicit q^{ue} ex eo q^{ue} tes
tator voluit paulum et Albertum habitare in
omnib^{us} bonis suis et v^{el}lo v^{el}q^{ue} tempore ad di
visionem bono^{rum} suorum et testatoris noⁿ prone
rire sequitur In necessaria consequentiam q^{ue} predicti
fuerunt prohibiti alienare omnia bona sua etia
ex causa necessaria proveniente scilicet ipsius pro
hibiti Inferens propterea bona illa non venire
in confiscatione Et ver^o Et ista dicit q^{ue} hec prohibitio

alienationes que veniunt in consequentiam necessariam
prohibitionis divisionis dicitur prohibitio expressa
quia expressum est illud quod fuit tamque antere-
dens necessarium

Secundo respondetur ex traditis p. Curt. Inno.
d. cons. iii. m. 20. ver. quatenus ad ipsa bona ubi
dicitur q. ex prohibitione divisionis facta per testa-
torem inter suos descendentes resultat prohibitio
alienationis Et hoc etiam tenet idem Curt. Inno. cons.
ii. 2. m. 2. Dicens q. ex quo testator prohibuit divi-
sionem inter suos descendentes necessario prohibuit
quamcumque alienationem dictorum bonorum cum ergo alie-
natio sit antecedens necessarium per quod perveniri
debet ad divisionem dictorum locorum necessario fa-
ciendum est q. fuerit prohibita quavis alienatio
neq. In hoc potest esse dubium quia expresse fuit
dispositum et declaratum. Iudicia sententia In
favorem dicti nobilis dom. Petri de quibus lata per
regiam audientiam cum vatis. S. S. R. C. per illa ver-
ba Incedendum cumque paxus alienationis ex qua
cumque causa quatenuscumque urgenti et necessaria

Item q. hic fuerit indultum fidei commissum
simplex et absolute probatur ex verbis dante de
hereditatis d. 3. Et per maior declaratio de ma. vo-
luntat nulli se man. que lesdites nres terres re-
flectit de contraria benexides y coraffol sien
perpetuomet vms re Inseparables et p. alia
ibi Eque agnelles stignen a. p. vms et Insepa-
rables com. si. agnelles d. is. Noths for. sols in Noth
Indivisible re. Inseparable et. Ex hac enim pro-
hibitione divisionis tam rigide disposita colli-
gitur mensura testamenti q. voluerit loca pre-
dicta sic vinta conservari in familia et agnatione
de quibus ad quid enim hoc vmo fuisset facta pro
fecto si ad alium finem q. ad conservationem agna-
tionis que fuisset dispositio femine no sane men-
tis quod dicendum no est. S. si ita In fine ff. de
emptio ubi q. nemo sanus probabit nam emptarum

non repugnat rationi et verosimili. Et ideo non est re-
pendendum. l. cum testamentis ff. de rebus dub. ibi
secundum quod credibile est cogitatum.

19. Et q. ex unione bonorum et prohibitione divisionis
quodnatum fideicommissum t. expresse tenet. Iny.
In repet. l. in s. introitio. n. 197. cum duobus
sequen. ff. de no. ope. n. t. et in d. cons. 23.
vol. 5. habet enim duo precepta hec prohibitio
divisionis Alterum est explicitum scilicet q.
sint bona Indivisa Et hoc deperere non propor-
tat fideicommissum Alterum vero q. sint
de agnatione Et hoc importat fideicommissum
Et hoc ipsum tenet Curt. Inmi. d. cons. 114. n. 20.
et cons. 112. Inprim. Et cons. 114. m. 16. Et ma-
gis expresse In cons. 116. m. 4. ver. Accedit ad
premissa Et Iny. In cons. 134. m. 12. et 13. vol.
2. Idem tenet deing. cons. 184. m. 5. et 6. ver.
cum ergo testator voluerit dicta bona prohi-
bita alienari esse communia et cons. 637. n.
6. et 7. ubi verba erant geminata scilicet co-
muniter et communia esse Et ideo non obstat cons.
deing. 513. m. 7. quia ipse contrarium tenuit In
proxime relatis cons. Ino. In casu. d. cons. 513.
consuluit contrarium Curt. Inmi. dictis cons.
116. 112. usq. ad cons. 116. ut ex facto et compa-
ratione personarum In d. cons. expressam colli-
gitur hoc idem voluit Gozadi. d. cons. 82. m.
6. ver. non obstant cons. deing. Et deing. q. ex
prohibitione divisionis et separationis bonorum
Inducatur fideicommissum tenet expresse
fran. Marzar. d. cons. 4. pa. col. ver. confir-
mantur premissa Et probat. sunt tex. forma-
les In l. finia. s. l. utiq. de leg. 2. Et In l. l. utiq.
Inprim. ff. ad trebell. —

Nec obstat si dicatur q. hoc casu non fuit
adiecta ratio prohibitionis divisionis non enim
dixit testator q. volebat bona In familia de
p. Indivisa et unia conservari. na. respondet?

extuaditis per eunt. Junio. D. cons. 114. m. 2. ubi dicit
A se nunq. vidisse locum requiretem causam. In pro-
hibitione divisionis nec mixtum quia ubi testator lex
vel statuta prohibent divisione hoc confertur fieri ad
conservationem rerum que prohibentur dividi. c. Impe-
rialis. d. Trezona d. natus de prohibita. fen. alie.
p. fedori. p. nato magis quia hic factum expressit
testatoris ratione prohibitionis divisionis. licet
non dixerit quia volo q. remaneret in familia de
pung. Expressit enim q. dicta loca essent perpetuo
unita et unum indivisibilia et inseparabilia. Et q. neq.
ratione matrimonij que est causa sufficientis ad alie-
nandum bona fideicomisso subiecta antea res
que. C. com. de leg. possent dividi nec alia. v. genti-
ssima causa et voluit q. separato eorum propter
distanciam soli obicerent. siquid rediret in
una unionem et inseparabilitatem taliter q. nullo
tempore separari possent. Et q. si contrarium aten-
taretur bona pervenirent ad aig. q. pinguiorem
consanguineum ad quem iure successione ab in-
testato bona dicta testatoris pervenirent cum
eadem prohibitione. Si enim ista casu ad propin-
quorem loca unita et inseparabilia ad consangui-
neum eius pervenire debebant. Ergo iure successum
ante eadem dicta agnatione eorum non poterant
nam redimtum fore q. bona unita extra familia
moneret atq. per extraneos possideretur et illi de
agnatione carerent bonis prohibitione affectis
cum familie sine divitijs et huiusmodi bonis non
possunt conservari. Imo pereant et sordescant. l.
quisquis. C. ad. l. iul. magest. p. quem tex. ita dicit
Paris cons. 37. m. 33. vol. 2. Et q. factum exprimi-
tur ratio conservandi bona in agnatione ex pre-
se. tenent. d. d. Junio. D. cons. 9. d. m. 13. et 14. vol.
1. Et Crano. D. cons. 130. m. 10. Imo dicit et re-
solunt magis declarari metum facto q. verbis.

20.

¶ Item q. ex prohibitione perpetua divisionis distor-
pocorum sit induratum perpetuum fideicommissum inter

Illud de agnatione testatur probatur ex sententia
lata in maxima causa de liberatione f. s. s. R. C.
Aragonia die quarto Aprilis 1558 contra don Sancho
Cardina ga Almiratum Aragonum et in favore
eius relictorum que postea fuit confirmata etia
in favorem dñis Gandie cum alia sententia lata
die 18 Augusti 1567. In qua reperitur talia
verba (ne pñs constat de signis et conjecturis
verosimilibus ad perpetuum conjecturandum fidei
commissum prout et adiectio oneris deferendi nome
et arma, prohibitionis divisionis aut perpetue
alienationis et alia que iuriam juris considerari
solent in casibus constitutiendi et eliminandi per
petuum fidei commissum) cum qua sententia fuit
aprobata dicta conjectura prohibitionis divi
sionis et habita pro sufficienti ad inducendum fi
dei commissum perpetuum. Quod est maxime nota
dum in proposito nam quod in dicto dubium foret
de iure quod non est. Unde dicta conjectura suffic
ret ad inducendum fidei commissum perpetuum
tunc etiam dicta sententia regiarum cepit omne
dubium cum disponat super dubio juris prout
primis reg. Joan. fol. 204. Et per dñs. Afflic.
190. Et si collatur vñd vñd vñd quod dñs
solus exemplis iudicantibus non esse f. l. nemo. C.
de interloquutionibus omnium iudicum. Item enim
non procedit in sententia principis nec eorum eadem
magistratum de declaracione pñs. cons. 177. m. 31.
32. et 33. vol. 2. et pñs. quato pñs. domini
mei magis q. cogitatione super hac conjectura
prohibitionis divisionis tanto magis eam vera
et certam esse iudicant faciem et stultam
inducere tenebuntur declarativam qm tot ver
bis emisis et pñs. vñd vñd vñd iudicandum per
petuum ex dictis vñs. cons. voluit facere
mñ ex ratione id fecit vñd vñd vñd agnatio
conservaretur ex redditibus dictor. eorum

Quarto hoc confirmatur ex illis verbis lero
expressam et prohibentem a tota los successis

22.

mens en los dits llochs etc. Ex illo contrari era fet lo
 attentat per a Guadels posse hidors de l'edat lloths
 per da l'ania herencia possessio y senoria e aquelles
 vinyen almes propmte parent meu etc. Ex hoc enim
 gravamen f. Inducitur etia fideicomissum. ut am
 madnerum fuit per Egregium doctore vigelles In sen
 tentia lata per iustitiam In Civitibz huius Comit. die
 26. septembris anni 1537. cum contribio dicti vigelles
 quam obsequio domini Indivros perlegant no enim pos
 sent possessores gravari onere fideicomissi nisi prius
 ad id fuissent invitati hoc probatur ex traditis per
 bar. Int. Centurio devulga. et pupilla dum constu
 dit filios positos In conditione et gravatos esse vo
 catos quia ut gravamen teneat In necessarium ante
 cedens est dicendum esse invitatos ad fideicom
 missum Et quamvis penes dubitent de opinione
 bar. tamen bar. opinio servatur. In practica de dist
 Guido pape q. 39. vbi attestatur curia Gratiano
 politanum consensuisse hanc bar. opinione sequi
 In iudicando Et idem attestatur Crane. cons. 155.
 In prim. et m. I. Ino. lora. Inmior cons. 110. m. 24.
 vol. 3. dicit q. melius considerando ad p. porat
 opinio bar. esse communem quia pro illa sunt. 13.
 add. vbi etia allegat penes ad. attestantes illa
 servari In praxi. Et q. a multo tempore citra est
 canonizata. Et idem dixit idem lora. Inmior cons.
 145. m. 36. eo. vol. Et eam dixit magis communem
 equa et veram Joan. Cephal. cons. 93. In prim. vol.
 1. vbi allegat Infinitas auctoritates pro ea et
 per totum cons. penibus rationibz probat illam
 esse equiorem. veriore et humaniorem et pro ea iudi
 candum esse illam etiam tenet. Crotg. cons. 143.
 m. 33. cum plur. seq. vbi respondet ad contraria
 Et signater ad argumeta Jaso. dum dicebat q.
 p. penza Imperfecta quamvis similis Injunctur
 no Inducitur dispositio perfecta dicens q. hoc non
 procedit In materia fideicomissi qui est videndus
 Et hec conjectura fuit a probata cum sententia regia
 f. lata In anno 1535. In favorem Michaelis de Cen
 telles postea vocati comes de Gallano sup fidei
 com misso testi Petri Sanctus de Calatayn antiquioris

23.

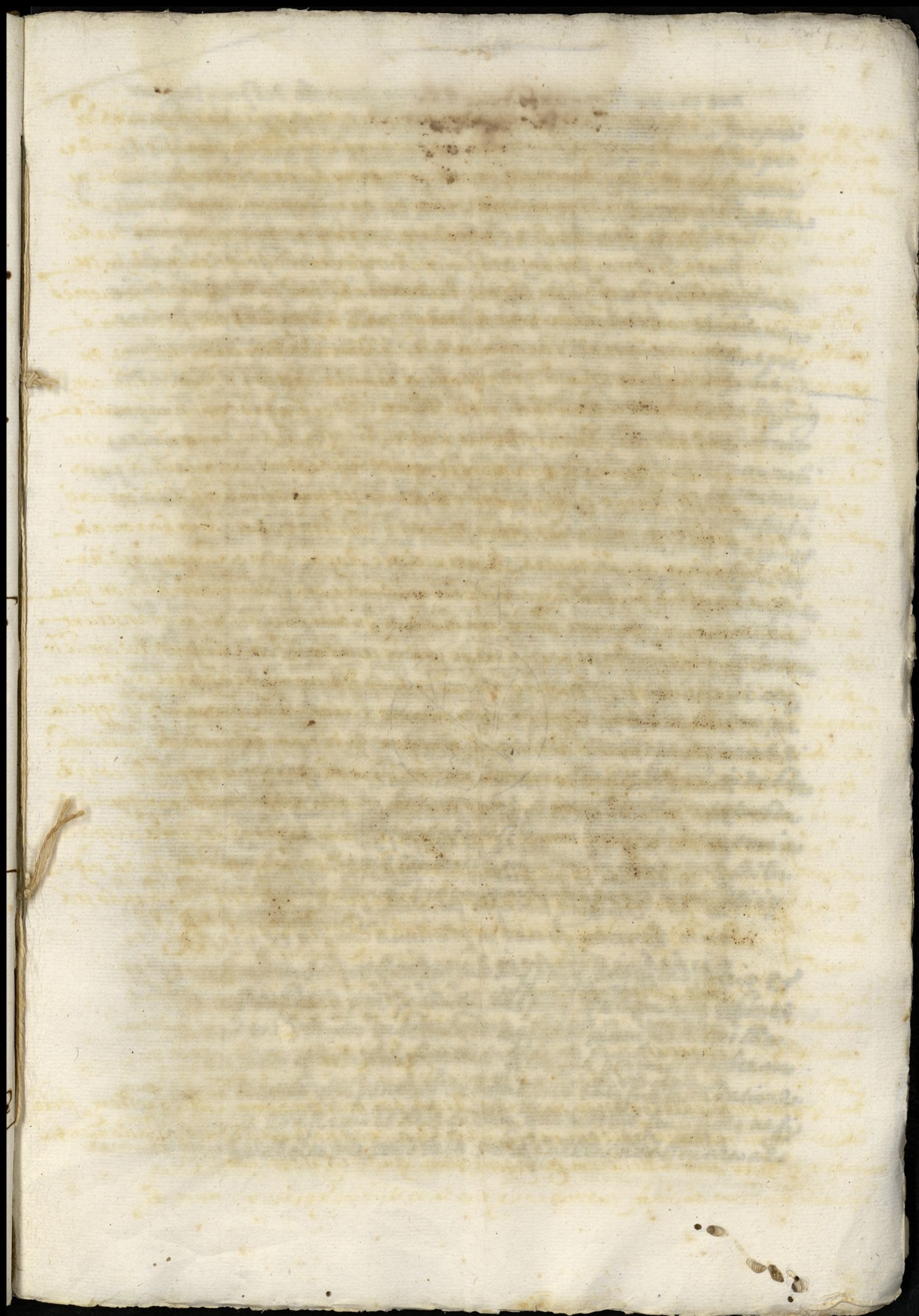
Cum igitur positi in conditione et gravati ideo sunt
vocati quia alii non possent gravari ita eadem ratione
possessores gravati in hoc testamento censentur vocati
per fidei commissum quia alii non potuissent gravari
faciunt deducta per molin. cons. 7. nu. 27. tamq. 1.
ubi formaliter dicitur q. gravatus vel alienare prohibitus
censeatur ad idem in quo prohibitus est honoratus et
substituens et q. hoc est commune. ad. utriusq. juris
sententia legibus et rationibus comprobata.

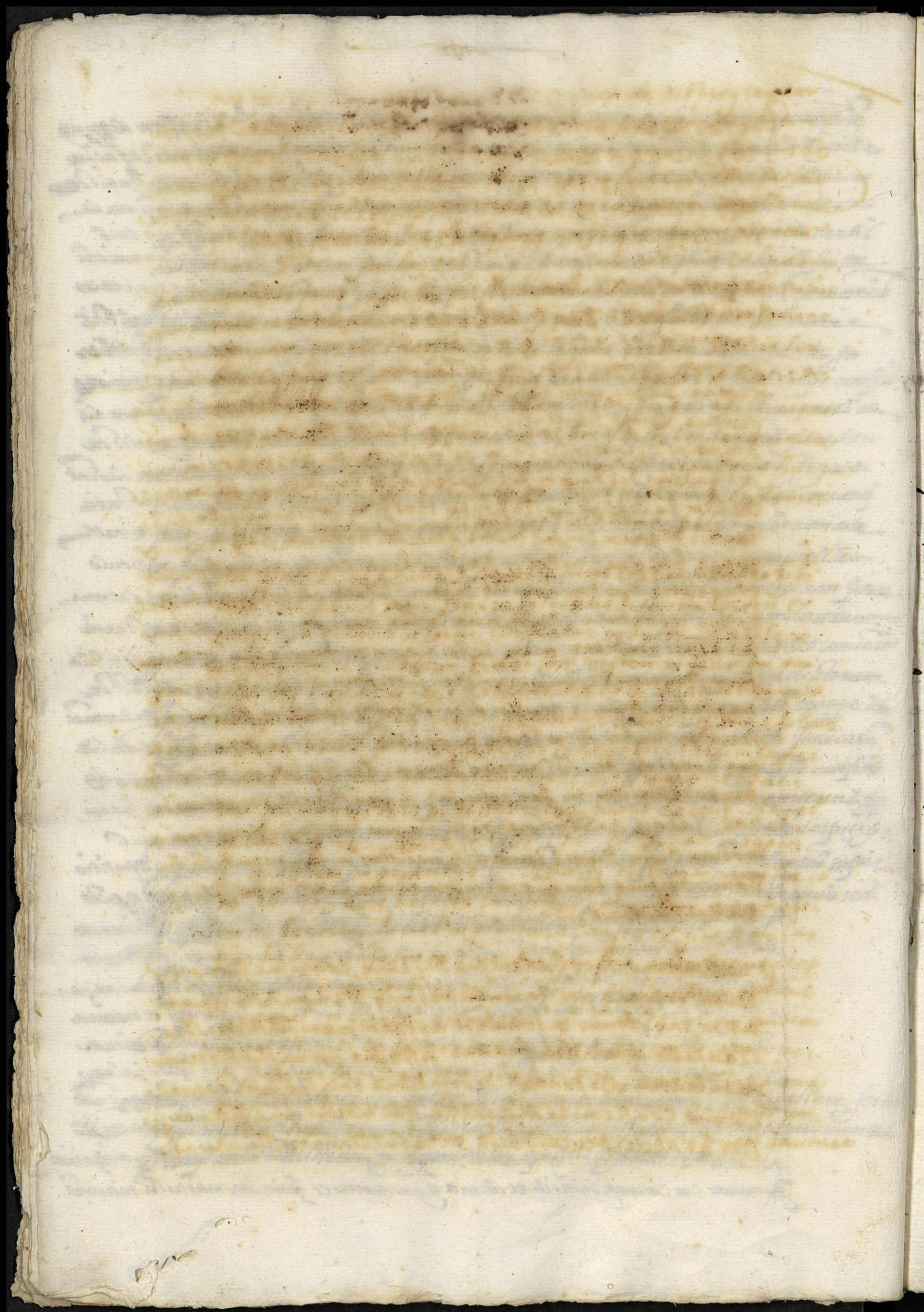
24. Hec omnia corroborantur ex equalitate bonorum sunt
enim castia et juris distinctiones et ex equalitate perso-
narum huius familie. Est enim familia de principibus
nobilis et antiqua ut ex proressu satis est manifestum
tam iuxta consuetudinem nobilium qui nolunt loca
eius familie perire inextraneos nam ex equalitate
rei presumitur fidei commissum ita glo. in l. quatuor C.
de fideicomis. ubi Alber. bas. Cornicy et alij quod ma-
gis clarum est quoties res sunt ante testatoris mortem
ut est locus de Alcantera fuerat enim locus de
Alcantera eius patris et predecessoris eius de tra-
dite. ad. in d. l. quatuor et in l. filius famul. §.
vni delega. p. adeoq. ex hoc solum dicitur prohibi-
tionem continere causam tantam ut per Croc. d. §.
vni. m. 7. et de consuetudine predicta in hispania
attestantur deniq. cons. 397. col. penult. In fine dicens
q. ex consuetudine hispanie bona solent delinqui
primogenito et solum. Junior cons. 179. nu. 53. et. 168.
nu. 41. lib. 2. boer. dens. 155. nu. 29. est q. vni
ex motivis dicte sententie late per regiam audientia
in favore dicti don petri de principibus ibi considerantes
Iuris q. tamper generalem nobilium consuetudinem
qui consueverunt talia et similia castia et hono-
res masculis et non feminis conferre et ex quibus
non est dubium q. dicta consuetudo sit plene pro-
bata quia statim dicto doctoris excellentis attes-
tantis de consuetudine videtur bar. in l. de quibus
ff. de. N. et licet pass. ubi non teneat cum bar.
tamen dictum bar. est magis correcte approbatum
ut testatur Crumet. cons. 166. nu. 9. Et deniq.
in l. 2. §. mutui datio nu. 13. ff. si cert. peta.

Memoranden des per vato de do Caspar
deyung sobre la Demanda de Altamero

Wiederum der Herr Gott der Herr
Gedung der Herr Gott der Herr

Attento q^{uo}d ex meritis processus et alijs constat nobilem q^{uo}d Beatricem despuig
 cuius esse dicebantur baronia et loca de Alcantara Beneixides et Naphol
 q^{uo}d iⁿstituisse sua heredem vniuersalem q^{uo}d in omnibus bonis suis et signanter q^{uo}d dicta
 baronia seu locus de Alcantara Beneixides et Naphol nobilem luduicum de
 cabanyellis eius vixit quoad vixerit et post eius obitum Auxiam despuig eius
 fraterem patrualem et Auxie sub^{stitui} hunc eiusdem Auxie filium masculum maiore
 et si dictus filius maior decederet sine filijs legitimis et naturalibus tunc eo ca
 su sub^{stitui} se Auxiam secundo genitum dicti Auxie et descendentes de e^{ius}
 primo et secundo genitib^{us} dicti Auxie sine filijs legitimis et naturalibus sub^{stitui}
 hunc filios cuiusdam vocati samboy volendo q^{uo}d in eo capite vincula appositum
 q^{uo}d in testamento nobili q^{uo}d Joannis despuig eius patris habere locum dis
 ponendo mandando pro maiori declaratione sue voluntatis q^{uo}d dicta
 loca et castra de Alcantara Beneixides et Naphol sine et cum debeat
 perpetua vni^{us} et q^{uo}d inseparabilia et prohibendo suis successoribus q^{uo}d dicta
 loca locis et castris illis ne via directa aut q^{uo}d indirecta aut necessitate
 aliqua possint dicta loca et castra diuidere aut seperare quouis titulo
 venditionis donationis permutationis aut matrimonij q^{uo}d interdicens omne
 genus alienationis ex quacumq^{ue} causa quonlibet q^{uo}d urgente et necessaria
 volendo dicta loca et castra ad ea inseparabilia et vni^{us} existere ac si illa
 essent tantum vni^{us} locus indiuisibilis et inseparabilis taliter q^{uo}d licet dicta
 loca et castra inter se sint di^{uisa} et seperata per hanc^{ius} voluntate
 et ordinationem reducantur q^{uo}d in vno iudicio d^{ic}ti et coadunatione q^{uo}d nullo
 tempore et occasione seperari aut diuidi valeant q^{uo}d si aduersus eis
 voluntatem per aliquem posterorem dictorum locorum attentatum fuerit
 voluit eadem loca et castra peruenire cum eadem q^{uo}d sub^{stitui} hunc q^{uo}d in eius
 propinquitate consanguineam per lineam masculinam cui iuris dispositio
 ne succedo dictorum eius honoru^m competere posset Attento etiam q^{uo}d p^{ro}p^{ri}os
 dicti Jacobi despuig filium maiorem dicti Auxie tertia loco sub^{stitui} hunc
 ad que post obitum dictoru^m Luduici de cabanyelles et Auxie primo et
 secundo loco sub^{stitui} hunc pleno iure et propria dispositione testatrix per
 uenerunt dicta loca et castra procreant q^{uo}d filium suu^m legitimu^m et natura
 lem dictum Petrum despuig reu^{er}entem eumq^{ue} esse primo genitum
 masculu^m dicti Jacobi Considerantes q^{uo}d in super q^{uo}d tam per generalem
 nobiliu^m consuetudinem q^{uo}d talia et immilia castra et honores conueniunt
 masculis et non feminis conferre q^{uo}d per articulu^m dicti nobili^m Beatricis
 que attento ordine sue dispositionis semper dicta castra et baronia dispoⁿit
 q^{uo}d in vnu^m ex consanguineis et de ma^{ius} agnatione et familia masculis maiore





de causa venditionis baronis de Alcantara propositi
per nobilem laudum cum desprung hominibus quibus pro
cessu per supradicta facti narratione et probatione parum
legitimam fuisse tota difficultas consistit in intellectu
transfere codicillares nobilis testibus desprung
in quibus potest. Jam arbitari de filiis Jacobi de desprung
qui videatur. positi sub simplici conditione. tamen
ex parte vocati et qui eadem successione in solus per
sonatur. fuisse cum ita de testibus fuerit per personam
regias latus inter nobiles Petrum de desprung et de desprung
fratres. Cum sententia Regis motum in causa confirmari
etiam in occurrente causa ad idem dam per personam nobi
lium laudum desprung in successione dicti baronis de Alcantara
et ad idem dandam hospitalis et nobilis Eufasii
laudum. de amere confirmatone generali nobilium huius Regni et
tunc huiusmodi talia et similia bona consanguineis potius
agnatis eiusdem familiariter deferri solent. Ex consuetudine
ipsius testatur et affectione ipsius que ex ordine dispositio
ne deprehenditur, manifeste apparet tamquam in Patre
suum Joannem desprung agnatos suorum et familiarium atque
maiores semper in successione bonorum suorum pre
ferre voluisse item et per personam eius et per personam
locorum de Alcantara. Tenor de et de se in danda
per testes eorum in favorum suum agnationis perpetuanda
rat. Ideo quod dubitari non potest. Quia hoc casus omnia
motus dicti Regis sententia militum in favorum dicti la
udum desprung tamque proprii quos agnati mei ipsi
sunt testatur.

Quod etiam videtur huiusmodi desprung cognitus fuerit et
etiam vocatus per Joannem desprung Patrem dicti testatu
ris in suo ultimo testamento apparet manifeste et si ita
pausula qua eadem beatus filius sui permittit liberam
facultatem disponendi de bonis suis tali sub testatione.
Compro confirmat de aquella que moritur sententia de ne fi
lles ne aliter de cunctis de aquella non tenentur alii

Si autem Sacre Piae transverberatione inter quos non habet locum re
futationis ex officio Reg. Jacob. p. in Rubric. de iustis.

Si possit etiam cognoscere non confesso quod ex dicta Paulula
non resultaret simplex et absolutum fidei commissum in ca
sum mortis in favorem familiae de deffinis adque tamen
eum casu negari non potest quia dictus nobilis Petrus deffinis
contravenit voluntati expressae dictae testatoris quapro
pter dicitur divisionem et aliam naturam de bonis locorum
et sic fuit in casu fidei commissi expressi. Nam prohi
bita divisione censetur quoque in ista fidei commissio alienatio
distorum locorum prout in eadem Regia auctoritate Rattam
fuit declaratum et probatur arg.
de p. p. l. 1. ff. de reb. 202. qui sunt vel casus fuit
et dicitur p. m. de iur. in Conf. 23. l. 5. et C. de iur. in
Conf. 11. l. 2. et 116. et C. de iur. in Conf. 32. que prohibi
tione alienationis contenta sub prohibitione divisionis est
prohibita expressa quia venit in necessarium auctoritate
prout dicitur in Reg. Prohibita autem alienatione est pro
hibita usus fuit in Confutis. l. fua. C. de reb. alit. non
alienan. Quam obrem dubitari non potest quia dicitur
Petrus deffinis legando usum fuit de bonis bonorum
et sic fuit in Confutis vel intelligi alienando contra
venit voluntati dictae testatoris. Quod quod fuit in Confutis
tut. p. ar. de iur. l. 4. ff. de iur. l. 1. qui fuit in Confutis
tut. ff. de verbo. obli. Etiam potest dici quod Petrus deffinis
fuit in Confutis dicta bona legando usum fuit in Confutis
et proprietatem hospitali.

Secundo prohibita alienatione censetur prohibita he
redis institutio iuxta opinionem Glor. in l. petro. §. fratre
l. delegat. 2. aut saltem est prohibita institutio heredis
extranei qui non erat successurus ab intestato iuxta
opinionem Bal. et aliorum dicitur autem Petrus deffinis
legando fuit in Confutis locorum personis peritus et tra
ditur et sic quamcumque opinionem se quavis non potest
dubitari quia contravenit voluntati testatoris pro
in fuit in Confutis dicta bona legando usum fuit in Confutis
et proprietatem hospitali.

prohibitione dimissionis perpetue non propterea dicendum
est ex his fuisse natos etiam si deinde
de fructibus dampni et preiudicii in occurrenti causa sequente
dimissionis et alienationis quas fecit d. b. Petrus de pino
ultimus possessor d. b. Petrus qui reges et principes
in quo vocati sunt pro inimicis d. b. Petrus in d. b. Petrus

Nec item obstat quod dicitur testatorem non posse per
petuo prohibere dimissionem d. b. Petrus in d. b. Petrus
quoniam in communis opinio in testatorem non posse
prohibere perpetuo dimissionem hereditatis inter heredes
prout docet l. de testat. m. l. nemo in testat. m. 88.
de legat. p. et Jul. Nar. m. d. testamentum m. 68. Alia
nam ista communis opinio non procedit in d. b. Petrus
quorum bonorum particularium prout docet l. de p. Ro
ma. m. Conf. 13. et Curti. Iun. m. allega. cap. 112. m.
p. Sed tantum procedit in prohibitione dimissionis
hereditatis vel fideicommissi et communis opinio quod sit inter
plures quia communis solus parere d. b. Petrus in d. b. Petrus
sater d. b. Petrus in d. b. Petrus ff. de legat. 2. Aliter in d. b. Petrus
cessat per d. b. Petrus quia d. b. Petrus tantum debet fieri iure
sater et possessor d. b. Petrus in d. b. Petrus ut in d. b. Petrus
in d. b. Petrus Angel. et Arch. atq. alij

Nec item obstat quod dicitur d. b. Petrus contra
hospitale et pauperes p. d. b. Petrus non habere l. de testat.
p. et in d. b. Petrus quia respondetur quod d. b. Petrus in d. b. Petrus
p. d. b. Petrus in d. b. Petrus prout docet l. de testat.
p. d. b. Petrus in d. b. Petrus m. Conf. 303. m. 6. et d. b. Petrus in d. b. Petrus
p. d. b. Petrus in d. b. Petrus m. Conf. 116. vol. p. procedunt tamen omnes d. b. Petrus
p. d. b. Petrus in d. b. Petrus allegari possunt in casibus can
sationis in d. b. Petrus de testamento et d. b. Petrus de d. b. Petrus
p. d. b. Petrus in d. b. Petrus non autem in occurrenti causa in quo
quod in d. b. Petrus et d. b. Petrus in d. b. Petrus in d. b. Petrus
p. d. b. Petrus in d. b. Petrus voluit per d. b. Petrus legatum facere d. b. Petrus
p. d. b. Petrus in d. b. Petrus contra d. b. Petrus prohibitionem testat
p. d. b. Petrus in d. b. Petrus quia d. b. Petrus prohibitionem alienationis per testatorem vel
p. d. b. Petrus in d. b. Petrus prohibitionem alienationis pro anima et in famo
p. d. b. Petrus in d. b. Petrus arg. cap. p. d. b. Petrus in d. b. Petrus quod mod. f. en.

alii. post. & cap. 2. in principi. tit. de probi. seu. aliena. per
Fideni. Et ita contrariam causam in hoc proposito constu-
dit optime Firaguel. in primi leg. 130. in tracta. de primi leg.
per Causas post Roma. in Autben. Similiter. in 15. spenal.
Eidem docet etiam Som. in allega. cons. 116. Vol. 1. m.

Unde cum in occurrenti causa prohibita fuerit generaliter
alienatio dictorum locorum sub i. Ma prohibitionem dimisio-
nis prout supra habentur fuerit parique ratione
erit prohibita dicta alienatio etiam in favorem hospi-
talis & sui causae et sic fidei commissum tantum in-
ductum ex allegata prohibitionem dimissionis et aliena-
tionis etiam contrariam causam est induendum et
intelligendum non solum in casu expresso contraven-
tionis sed etiam absolute et simpliciter in casu mortis
praesertim cum manifestabit voluntatem testatoris que
agnationem et coonationem suam omnibus alijs extra-
neis suorumque preferre voluit Cetera suppleat &c.

[The page contains several lines of handwritten text in a cursive script, which appears to be a continuation of the Latin text from the previous page. The ink is dark brown and the handwriting is somewhat slanted and compact.]

Quamvis non sit necesse respondere aliquibus funda-
mentis que p[er] adversarios obijciuntur contra nobilem
Cassarem de spu[er] agentem tamen quia abundans cancellus
nocere non solet. Sumissime dicitis fundamentis responde-
tur.

¶ Per erroneum est dicere q[uod] in processu cause super quo
lata fuit sententia regia cum votis sup[er]iori consilij 18
maj. 1549. agebatur si loca erant divisibilia aut non
quia potius in dicto processu actum fuit inter partes an dicta
loca in totum pertinerent don. Petri de spu[er] tanq[ua]m masculo
agnationis de de spu[er] An vero pertinerent eidem et
domne Ame de spu[er] eius forori filijs legitimis don. Jacobi
de spu[er] In testato sefuni. Et fuit declaratum cum prefata
regia sententia testatorem dicta loca in sua agnatione
conservare voluisse. Et q[uod] dicta loca in unum scilicet in
moe[n]tium de agnatione et familia de de spu[er] perveniret
que verba sententie predictae sunt aperta et clara.

¶ Preterea cum dicta Donna Ama de spu[er] esset nupta in
eadem familia Et pater illius Et dicti don. Petri de spu[er]
qui possidebat dicta loca In testato decessisset Et filius non
esset contrarius prohibitioni postq[uam] dicta loca erant divisa
in alienata. Unde si non fuisset huiusmodi fideicommissum
absolutum in casum mortis non decessisset dicta Donna Ama
viriari medietate p[er] Andauo dictorum locorum quia vote-
rant dicta loca possideri p[er] dictos don. Petrum et Donna Ama
p[er] Andauo Et isto modo non contraveniebatur aliquo mo-
do facto dispositioni testatris.

¶ Alterius dicit regia sententia q[uod] testatris voluit q[uod] dicta loca
tanq[ua]m unum in unum suum manere in unum s[ed] primoge-
nitum masculum de familia et agnatione de spu[er] Sed
hoc est impossibile servari absq[ue] fideicommissio. Probantur

hec ex traditis per 23. In varijs locis dum concludunt sub
stitutionem factam in tota hereditate et ultimo morienti
inducere reciprocum fideicommissum. Inter antea nominatos
quia ultimus non potuit in toto gradu sui totum ad ipsum
veniat dicentes hoc fieri non posse nisi mediante fidei
commissis

Nec possunt adversarij motu die sententiae impugnare
etum quia sententia est super dubio juris lata etum quia
non possunt allegare turpitudinem propriam et iudicio
est plene est dictum in allegationibus

Nam possunt dicere dictam prohibitionem divisionis esse
nullam quia propter dictam prohibitionem omnia loca
fuerunt adjudicata in totum dicto don Petro et quo so
lent causam

Nec etiam obstat qd testator mortuus filijs Anthon de spu
simo liberis non vocat alios de spu sicut datus descendentes
ex francisco quia respondetur dictam testatorem ex parte
non vocasse descendentes ex dicto francisco sed tamen eos
vocavit cum voluerit bona in eius agnatione et familia
conservari. Quare in fideicommissis sufficiat talis vocatio
et coniectura plene sumi care. Et sic non est opus in hoc
allegationibus. Maxime cum testator in casu contrarie
divisionis ex parte vocat et ex parte predominem eius con
sanguineum ex linea masculina ad quem eius bona in
testato perveniunt. Et quia clausula apperta colligitur
mens testatoris qd voluit restringere fideicommissum ad
descendentes dicti Anthon. Et quamvis ex parte omnes
eius consanguineos non vocavit. Sufficit tamen vocatio
facita et coniectura deprehensa ex verbis testamenti

Non obstat etiam qd in certo casu testator reliquit facultatem
tam testandi eius vero quia casus ille non fuit sequutus
Et bona semper posseda fuerunt. Unde dictum commissum
tam dictum don Petrum qd per alios predecessores

Minus obstat q non gravarent possessoris onere deferendi
nomen et arma testamentis quia quamvis onus istud sit
sufficiens coniectura ad inducendam fideicommissu tamen
plures sunt alie coniecture de inter alia prohibicio dui-
fionis et alienationis perpetue de hinc dictum sententia
lata vallis oleri quarto Aprilis m d l v q creditoribus
Admirari Aragonum contra eundem Admiratum

Ultimo non obstat q hospitale habeatur loco filij quia primo
respondetur iure tantum hoc non reperiri et ita in ter-
minis resolvunt felix. c. in pntia. n. 42 de proba. Co-
narru. lib. 1. varia. resolu. c. 19. n. 6. Chaguetanus
in denf. Senatus pedamontis 127. n. 20. qui alios com-
plures citant licet enim monasterium loco heredis habe-
tur in dicitur res in d. c. in pntia. Tamen non reperitur
res iuris civilis nec canonici qui dicat monasterium loco
filij haberi et loco heredis vel filij solum habetur in casi-
bus q iure copius de dicunt prefati dd.

2. Vbi monasterium loco filij haberi dicunt dd. hoc intelli-
gunt q si gravatus decesserit sine filijs Ingre diatur monaste-
rium p dictum Ingressum efficiat condicio Sed non dicunt
prefati dd. q gravatus iste qui toto tempore sue vite vivit
in seculo in eius testamento possit relinquere fideicommissu
et bona prohibita alienari monasterio et claudere disposi-
tione testamentis et fraudare agnatos

3. Vbi monasterium loco filij haberetur esset monasterium
filius filius civilis ymaginarius et improprie et ideo
non esset preferendus veris proprijs et naturalibz agnatis

Et hoc contra pia loca rationibus videntibus Judicandum
sit Tamen in casu isto cum e verbis testi colligantur
plures coniecture approbare cum dicta regia sententia
dicendum est sufficientissime probatam esse intentione auctoris
quod p suspensiones legis sunt liquidissime pbarones 1.
Imperator ff. de legat. 1. et dicitur solet in materia fidei-

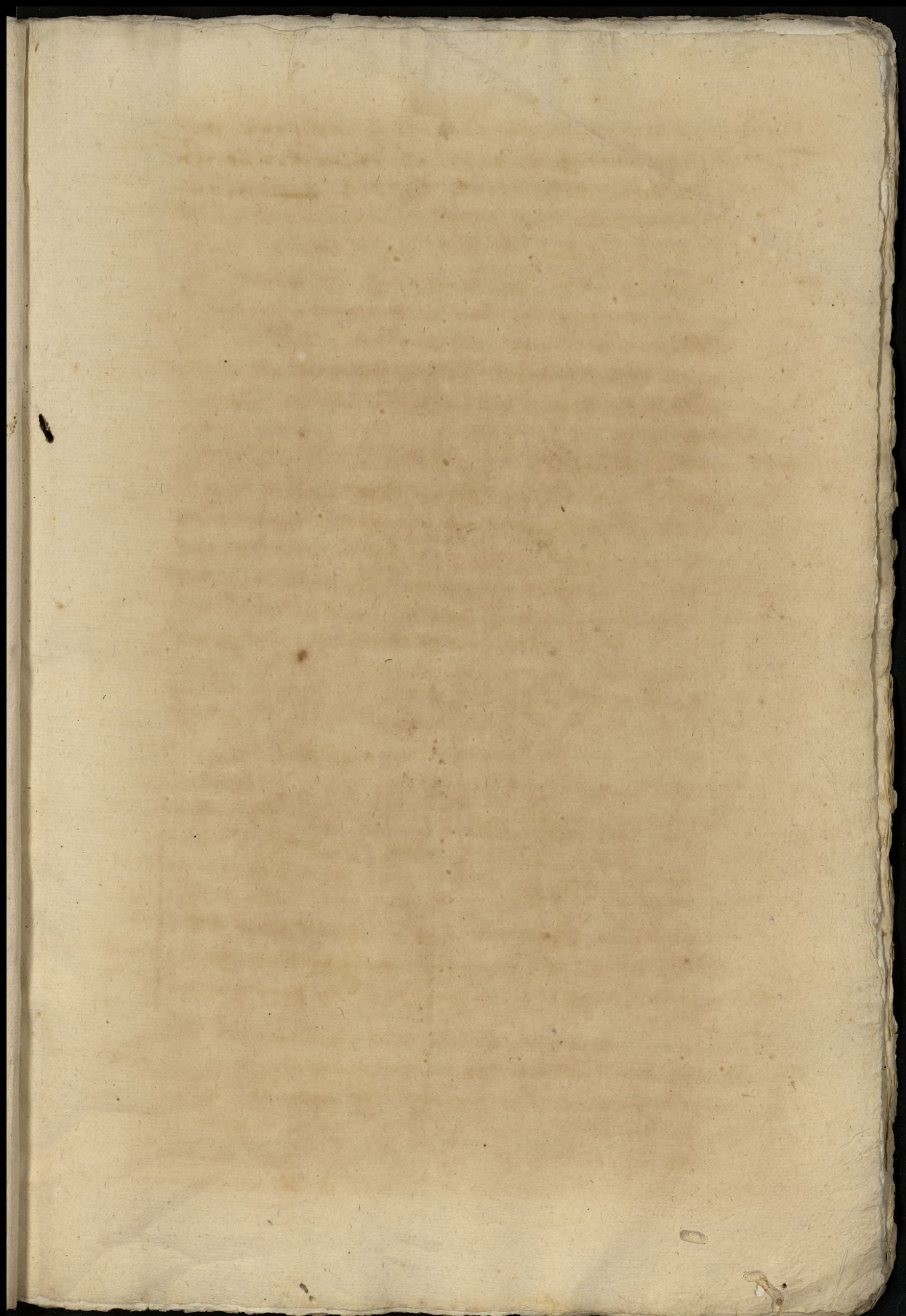
commisaria ex pluribus Imperfectis fieri unum perfectum
hocque speciale esse in fideicommissis. Ut resoluit Crot.
cons. 53. Et dici solet magis salendum esse descenden-
tibus seu agnatis veris quam pro causa. Hocque practicum
fuit in testamento don Petri. Naca barbuti. In quo fuit
vocata expressis pia causa. Et nihilominus Joannes
Naca legitimus ex bastardo fuit prelatus pro causa
et cum cluderentur fere omnia testamenta regni Valde
quia fideicommissa sunt tantum et coniecturata. Et in
pluribus vocantur pro causa ultimo loco.

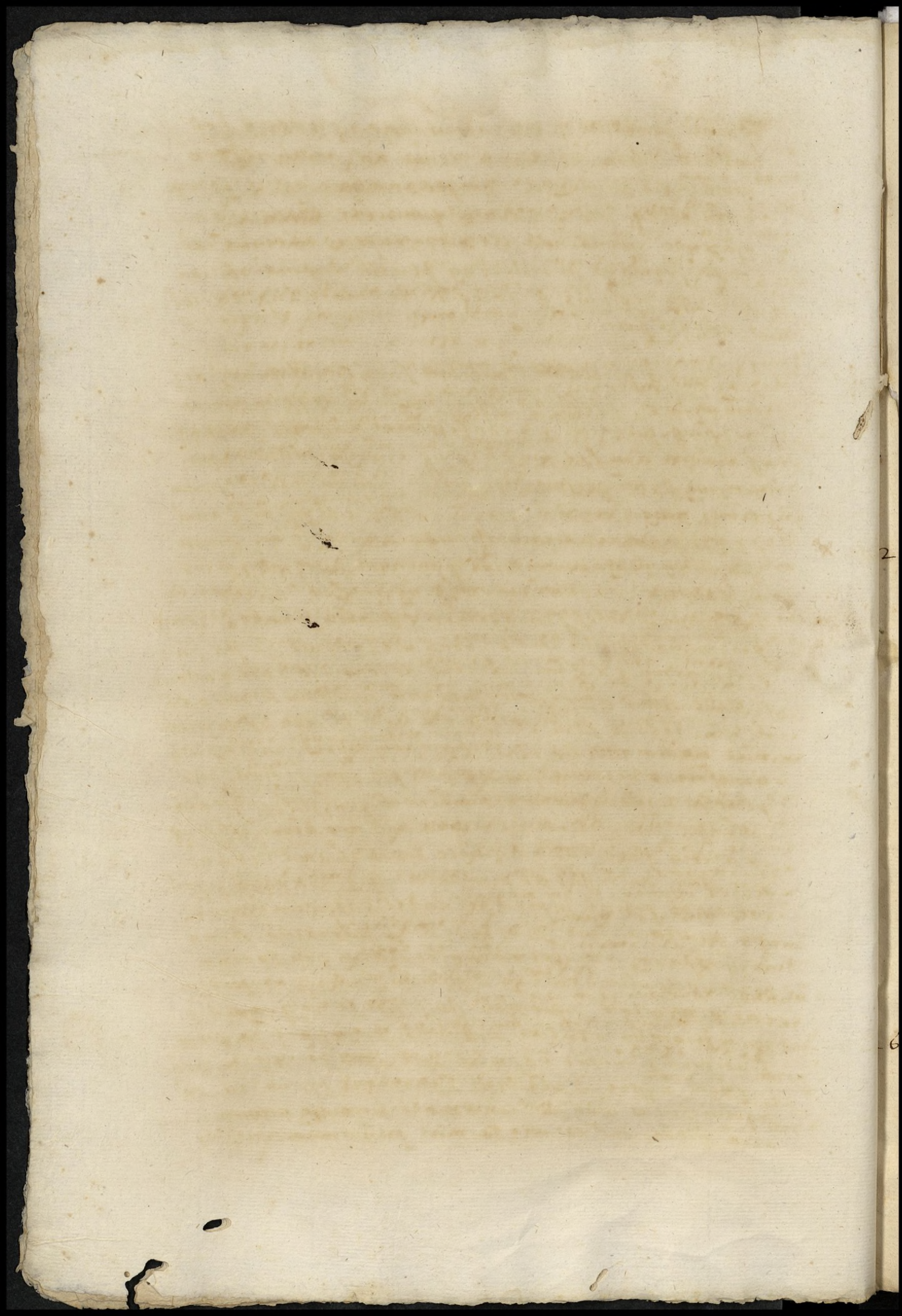
Sed iudicio meo rem indubitam fere reliquam factam
est dictum don Petrum proprietas dictorum locorum hospitali-
um et usufructum vero alterius familie quia in dicta sententia
verbis expressis legitur testamentum. Interdixit omne genus
alienationis. Et quod sit ut bona conservarentur in
sua agnatione. Quo casu prohibitum est reliquam sine insti-
tuto in heredem extraneum qui non est successus ab
Intestato, et in hoc fere omnes doctores concordant. Quanto
magis quia fundendo usufructum in proprietate. Et
in hoc fuit contra voluntatem testatoris cum usus
fructus sit pars substantialis rei.

Et quamvis pretendatur prohibitionem divisionis et alie-
nationis locorum favore vasallorum factam esse. Hoc non est
probatum nec est rationi consonum presertim cum in casu
contractionis nihil dispositum fuit in favorem vasallorum
sed agnati et minoris successus ab intestato. Et sic visum
fuit testatorem iniquere fideicommissum agnatis et pro
secundum ordinem succedendi ab intestato pro eo abundanti
dicta sunt. Nam super hoc dicta sententia regia clare
loquitur. In quo testator voluit dicta loca in eius agna-
tione conservari. Et ubi non fuisset dicta sententia regia
sententia idem sine ea iudicandum esset, qui non coart
assignari alia ratio prohibitionis tam generalis. Et cum
propter et ut verba magis continentia in inducendi

fideicommissum. Igitur ea debet haberi pro repraesentanda
aut facienda esse Insuper et fatuam fuisse
tatificem

Handwritten text in a cursive script, likely a signature or a short note, located at the top of the page. The text is written in dark ink and appears to be a mix of letters and symbols, possibly a stylized signature or a set of initials. The ink is somewhat faded and the paper shows signs of age and wear.





Et si her proredime In vno doctore magis proredent hoc
casu vbi vltra testimonium trimum. dol. adest testimo-
nium regie sententie late per amittare aduersarij
transactaq; In rem iudicata q. aut. her consuetudo,
maxime attendenda sit vltra superius adducta est
tex. formalis In l. si serui plurim. §. finia. ubi con-
suetudo regionis ff. de leg. 1.º. Et tradit Inp. §. 3. col.
1. tit. 13. part. 6. ~

25. 25. Vltimo q. perditam clausulam fuerit iudicium fidei
commisam absolutum Inter masulos de agnatione
derping probatur ex confessione iudiciali facta
f. dictum don Petrum derping cum scriptura requi-
sitionis f. cum personaliter posita In iura iustitie In Cui-
libus huius Cuius die mensis septembris anni
1537. In qua asseruerunt f. perditam clausulam fuisse
iudicium fidei commissam p. petrum Inter masulos
de familia et agnatione derping Et q. ea ratione sibi
tanq; masulo et primo genito ex nobili Jacobo derping
pertinebant dicta loca et bona testatims Et ita fuit
declaratum f. dictum iustitia de consilio dicti doctoris
vigelles cum declaratione Instante et requirete dicto do-
Petri derping publicata die 26. dicti mensis septem-
bris eiusdem anni. 1537. Et hoc idem asseruerunt dicti
don Petrus derping In scriptura per cum posita In
proressu reuendicationis arbitato In regia audietia
valentie Inter Illum ex vna et dictam Anna derping
ex altera partibus die quinto octobris anni. 1540.
hoc idem confessus est promratu illig iudicibus suppli-
cationibus positis In proressu cause supplicationis
que tractata fuit In d. S. S. R. C. Interdicta Anna
et Gasparem conjuges ex vna et dictum don Petrum
derping ex altera partibus Regibus facta fuit presen-
tatio per actore In proressu huius cause Et q. ex dictis
confessionibus resultet sufficiens probatio f. perpetui
fidei commissi tenet expresse Bon. cons. 12. m.º 19. vol.
3. quem refferit et sequitur Paris. cons. 17. m.º 21. cu-
sequen. dicens huiusmodi confessione superare omnem
actia probatione et m.º 24. dicit premittare heredib;

6.

confitentes. Et quod poterat eam renocare Et etiam probat.
extradictis per Auz. cons. 108. m. 19. vol. 2. ubi dicit
q ex confessionibus quibus confitentur bona esse
fendalia deest probatio Inpreiudicium confi-
tentium et heredum suorum Et Interim fidei com-
missi. hoc tenet idem Auz. cons. 128. m. 3. ver.
sed predictis non obstantibus eo. vol. ubi dicit q ex quo
nepotes pamporij agnoverunt fideicommissum tanq
eis delatum ex testamento am fatentur q fideicommissum
est simplex Et non solum In casu alienationis et m.
4. dicit q hec confessio probat Inpreiudicium confite-
tis Reg. ad eorum Incommodum probatur ex dicta confe-
ssione simplex fideicommissum Et idem tenet m. 13.
et 15. et m. 16. resoluit q dicit confessiones nocet
etiam singularibus successoribus Et sic filiabus quibus
Iure legati relictum fuerat que est deatio formalis
huius casus nam tam Infradita Lantol qz hospitale
pntis Cimitz et coniecti sunt successores dicti don
Petri de puz. p. viam. legati Et res magis Indu-
bitata est propter dictam sententiam latam per
dictum Justitiam In civilibus ad dicti don Petri de puz.
Instantiam In ea enim expresse dicitur fuisse Indu-
tum fideicommissum In masculos de agnatione
Coes en Cosmes propinquis fidelicia masculina que
fuit confirmata cum dicta alia sententia lata per
regiam audientiam Valentie per illa verba constat
dictam beatorem In agnatione dicta baroniam
et Illig castea et honores conservare voluisse Et
per alia. qz Inprimogenitum masculum de agna-
tione et familia de puz. nam non posset f. dictus
don Petrus si videret dicere dictas sententias
esse Injustas et turpitudinem et errorem suum
et Inducere allegare p. l. si sermo plurimum d. 1.
In verbo In probe ubi bal. ff. de lega. 1. et per Cran.
cons. 123. m. 3. vol. 1. et post qz testatur voluit
conservare bona et loca In sua agnatione Inducta
est simplex et absolutum fideicommissum Inter eos
de agnatione Ita Soim. Inm. cons. 168. m. 78. vol.
2. dicens q quando testator voluit bona remanere
In sua agnatione tunc Inducuntur fideicommissum
reipsum Inter illos de agnatione Et idem tenet

Paris. cons. 66. m. 77. vol. 3. Et Cromet. d. cons. 130.
m. 9. Concludit q. quia testator habuit ratione agna-
tionis p. p. Ideo Inducitur recipiunt fidei commissu
inter illos de agnatione d. s. enim nisi fidei commissu
recipiunt favore agnationis simplex et absolutu
fuisse Inducitur quia ratione mortuo don Jacobo de
p. p. et p. p. testato relictis d. s. don Petro de p. p.
et donna Anna eig filijs. legitimis et naturalibus
d. s. loca potuerunt Intotum adjudicari d. s. don
Petro exclusa donna Anna eig sorore cum no fui-
set contrarium dispositioni testatorum. nam neq.
d. s. don Jacobus dimiserat loca neq. alienaverat cum
igitur propter d. s. fidei commissum d. s. don Petro
predicta loca fuerunt adjudicata exclusa eig sorore
no debent designari aduersarij sine sorore d. s. don
Petro Et quidem ex titulo Inducto saluet per viam
legati stare legi qua eig ante tulit assenerando
simplex et absolutu perpetuumq. fidei commissum fuisse
Inducitur In favore agnationis de p. p. de p. p.
et nigro ff. quod quisq. juris Inalium statuerit et

Deueniendo ad tertium dubium posito q. Inducitur
fuerit fidei commissum absolutu an filij nobilis do-
Joan. de p. p. fratris d. s. ^{don} Jacobi et don Gasparis
de p. p. la q. m. 6. don Inducto agent. d. s. q. res parum
preferri d. s. don Inducto agent. d. s. q. res parum
habet dubij. Sicut enim maxima sit diffinitas In p. p.
an In fidei commissu filij vel descendentes ex filio pre-
mortuo Intrent locum patris eorum ut per d. s. In s. cum
Ita legatur. In fidei commissu ff. de leg. 2. Et In alijs
varijs locis tam In testatis q. In consilijs et p. p. se-
quuti fuerunt opinionem negatiua bal. et. cum. In d.
s. In fidei commissu contra glo. ibi ut est videre In cons.
Paris. 91. m. 14. vol. 2. Et p. deim cons. 1. vbi dicit
hanc opinionem esse magis commune et cons. 408. vbi
attestatur p. hanc parte fuisse Inductu In rotta 20/
mane curie Et idem attestatur In s. fina. col. 2. C. de
Inneffo. edito Et patet etia ex traditis per Conarr.
lib. practica questio. c. 38. m. 4. ver. sic sunc con-
clusionem et per Jacob. Philipp. Par. lib. 5. Comm. opimo.

conclu. 33. ver^o contrarium bal. ubi 24. autoritates
ad. pro opinione bal. et cum. contra glo. allegat et
plures attestantes. Illam esse communem et contrariam
contra reprobari. Adeo ut vix dici possit que sit
communis opinio ut attestatur Cephal. col. 16. m^o. 30.
vol. 1. tamen ex infra dicendis pretermissa tanta
confusione (in fallor) colligetur vera et clara reso-
lutio huius difficultatis.

28.

Dico igitur q^d in hac difficultate an infidelicomisso
filius intret locum patris fuerint tres opiniones
+ Prima est glo. in d. 8. Infidelicomisso q^d filius
ingrediatur locum patris et sic nepos succedat una
cum patre, 3^a enim opinio contra dictam glo. fuit
bal. in eo. 8. Infidelicomisso qui voluit solum in
dispositione legis filium intret locum patris,
sensu ante indispositionem hominis Tertia fuit
opinio distinguendum et opiniones consiliantur
ut saltem opinio glo. procedat ubi agitur de
succedendo ascendenti ac patre sensu si agatur
de successione transfusa salis in remotiori gradu
existentis tunc vera sit opinio bal. et sequatur
Ita distinguunt de reg. cons. 2. 17. et nem sequuntur
Gozadi. cons. 4. m^o. 21. et cons. 59. m^o. 5. Paris. cons.
38. m^o. 15. lib. 2. et cons. 42. m^o. 25. vol. 3. de reg. et
curat. p^{ri}mi. l. 2. m^o. 8. g. 10. et 11. C. de success. edict.
ubi inquit hanc distinctionem habere multum colorem
et fundamentum. Idem tenet in leg. cons. 82. col. fin.
10^o. et istud non negat deimis. Sor. p^{ri}mi. cons. 116. Et
cons. 126. m^o. 11. lib. 1. Cephal. cons. 283. m^o. 17.
ver^o comprobatur et m^o. 21. ubi dicit q^d hec sententia
+ quoniam ceteras concordat est tenenda et sequenda
et cons. 215. m^o. 15. ubi plures allegat eo. vol.
et d. cons. 16. m^o. 32. et ratio potissima ena
mouetur predicti ad. ad sibi distinguendum
illa est quia Indubio testator censet se confor-
mare + cum dispositione iuris communis ut p^{ri} bar.
21. et alios in l. heredes mei §. cum ita ad trebellia.
cum infinitis cumulatim per passu. qui in individuo
se declarat. cons. 215. col. 6. 10^o. tertio p^{ri}ncipali

29.

30.

ibi unde succedit regul. lib. 2. Reper Paris. cons.
76. lib. 2. Et hoc etiam sequitur conarum. Ind. c.
38. m. 10. Et m. 5. ver. 9. deimo apparet fore ex con
sensu omnium Et hanc dicit communem francis. marza.
In Epitho. In materia fidei commissi q. 18. affirmans
bis pro ea fuisse iudicatum perstarissimum tornell.
et per rotam florentina et in cons. 1. prope fine
dicit q. licet diffinitas sit in infidei commissis filius
succedat in locum patris quando tractatur de succe
dendo ascendenti vel patris in qua diffinitate ait
posse tenei partem negativam ubi plures allegat
eam tenet. Attamen in casu de quo ibi plures allegat
eam tenet ubi non agebatur de succedendo ascendenti
vel patris dicit rem esse claram. Cum igitur hic non
ageatur de fidei commissu ascendente nec patris aut
materiter sed de fidei commissu relicto a transversali
ulterioris gradus Indubitatum est dictos don ja
cobum et don gasparem de rping et dictum no
bilem Ludovicum de rping agentem habetemq.
ius ab alijs preferendum esse filijs dicti don
joannis de rping premortui quominus ipsi in
iudicio agerent Cum tamen non agant et teneat
dictum don Ludovicum eis preferendum esse.

31. Quae corroborantur ratione inenitabili nam Ideo
da sequentes glo. opinione et distinguunt predictas
opiniones dicunt filium in locum patris succe
dere et illum representare quando fidei commissu
est relictu ab ascendente vel patris quia
secundum iuris cons. de positionem nepotes ex
filio premortuo succedunt ab intestato In he
reditate aut vel patris unam eorum patris
sed sit est q. per formam valen ut in foro. 1. de
intesta. ver. 9. Enaguetur eis los nebots ne les ne
bodes non succedunt in hereditate patris unam
eorum patris e. minimo. patris in totum eis prefe
rentur Ergo in hoc regno astat propter omne
dubitum Et in fidei commissu relicto a transversali
remotioris Sed etiam patris filij non possunt sub.

Intrare locum patris postq. In dubio talis est mens
testatoris. In fideicomisso qualis est fons huius
regni loquens de successione ab intestato p. doli.
bar. Ind. 8. cum ita qua ibi rippa m. 75. Et cur. Imi.
cons. 154. dicunt commune et ita interminis prop
ter statuti dispositione q. In successione b. atten
datur gradus prerogativa tenet expresse Marza.
d. cons. 1. In final. verbis ver. acc. de postremo.

32.

Et hoc videtur expressisse ipsa testatrix quia dixit
q. si per aliquem ex possessoribus contra fieret eius
voluntati data loca veniret propinquiori ei ad
quem eius hereditas ab intestato pertineret pro
batur hoc ex traditis p. de in cons. 79. m. 2.
gas. cons. 159. col. fina. ver. item multo fortig
vol. 4. cons. 64. col. fina. m. 34. vol. 2. Sori.
Imi. cons. 116. col. 2. m. vol. 2. ubi dicunt q. si
testator dicat q. succederent pnt ab intestato
si filius succedit ab intestato eo casu etia in
loco patris succederet filius. sentientes q. si
ab intestato filius no succedit no poterit com
patris Intrare cum ergo filij don pariter non
succedant ab intestato Ergo no subintrent com
patris Et sic res est extra omnem dubium, nec obstat
si diceretur q. testatrix loquitur quoties per ali
quem ex possessoribus contrarium fuit ut ex aduer
so pretenditur nam respondetur q. si fideicom
missum est absolventur prout est ut supra la
tissime proba b. utroq. casu debet per venire
hereditas propinquiori testatoris postq. fidei
commissum exire debet a linea in qua fuerunt
bona cum mortuus fuerit virus don letus
de p. utroq. ultimus possessor nullis relictis descen
dentibus una enim pars testamenti declarat
aliam. Et dubia substitutio declarat per
aliam clariorem l. qui filius Inprim. ff. de leg. 1.
maxime quando partes sunt connexae ut declarat
bar. In l. 1. Inprim. ff. de re b. dub. verig cons. 15. col.
2. ver. confirmatur hoc et cons. 50. et cons. 182.
Mandell. cons. 51. m. 15. et sequenti. Presertim

Cum non possit dari ratio diversitatis in uno magis
quod in alio casu quato magis quia hoc etiam fuit con-
trarium voluntati et dispositioni testatoris ut
statim dicitur.

Plus dico quod etiam sub lata dispositione fuit in
paris terminis iuris Romanorum res non potest ha-
bere dubium postquam fidei commissum non est ins-
titutum ab ascendente neque a collateralis qui sit
patrum vel matertera sed ab alia transversali cons-
tituta in 4^o gradu distis don Joab et don Gaspari
derpung et in 5^o distis filiis don Joannis derpung
isto namque casu filius non subintrat locum patris
nec enim representat tex. est formalis in 8^o reliquum
verum si igitur deffinitur ibi nulli alie. omnino per-
tinet in antea de hered. ab intesta. vnde de iur.
tenet ibi Angel. in 3^o nota. hoc animadvertendo quod verbum
civ. Italum quo utitur Angel. idem est quod patris
et idem tenent expresse bar. in antea post fratres
C. de leg. hered. Jas. in l. is potest m. 3^o. ff. de argui.
heredi. Alex. cons. 44. m. 15. verum quia respondeo
vol. 1. de iur. cons. 1. m. 4. s. et 6. et cons. 217. n.
2. dng Joam. a Rojas Inquisitor horei. pravit. in dioces.
Valen. in Epithome Inquis. c. 5. m. 21. qui alios plu-
res allegat regulando igitur fidei commissi huius sus-
cessionem cum successione intestati postquam filii do-
Joan. premortui non succederent simul cum eorum
patribus ante beatam intestato deffuncto in
excluderet etiam alios parimodo non possunt hunc
vere cum eis nec h. eos excludere in successione huius
fidei commissi in modo debent animo excludi postquam
non possunt eorum patrem premortuum representare.

Circa 4^{um} dubium quoniam adversarij in processu
pluries repeterunt dictum don Petrum derpung
non contraxisse dispositionem nec voluntati testa-
toris legando universum dictorum eorum infra die
Lanfil. eig vponi et proprietatem illorum hospitali huius
Cuncta in veritas est in contrarium ut ex sequentibus habetur.

33.

Primo quia prohibitio divisionis ꝛ per ea que superius
deducta sunt continet iure prohibitionē alienatio
nis ꝛ ideo dicitur. Ruy. cons. 135. nu. 3. vol. 2. q.
prohibitio divisionis est prohibitio alienatio
nis ꝛ probat. tex. Int. pupillor. ff. de reb. cor. ꝛ
hoc aperte dicitur verba dñe sententie. Late
ꝛ regiam audientiam valentia Infante dñi petri
derpung. ibi. ꝛ Interdicens omne genus alie
nationis sunt igitur dicti don Petrus derpung
nec alius possessor nō poterat dividere loca predi
cta Ita etiam nō poterat alienare saltem extra
agnationē et familiam derpung.

34.

Quia In huiusmodi prohibitionibus alienationum
debet potissimum inspicia ratio ꝛ. Et mens testator
loquens ꝛ ꝛ ꝛ. dñi nu. 121. Adco q. si fiat
alienatio per quā non ledatur ratio et mens testa
toris debet valere quamvis fiat contra verba
prohibitiva alienandi Ita dicit Angel. cons. 1
69. super pinto Jas. Int. d. s. dñi 2. lectura nu.
55. de sig. cons. 111. son. Junior cons. 20. nu. 41. vol.
1. et cons. 28. nu. 5. vol. 2. dicens q. lex manule
rationi et menti testantis inherere ꝛ. contrari
verbor. Mandell. cons. 109. nu. 8. et 97. nu. 15. ubi
dicit doctores passim sequi et approbare dictum cons.
Angel. sed tam ex confessionibus factis per dictum
don Petrum q. per eius promittentē q. ex sententijs
In contradictorio Intro. Infante dñi don petri
latis q. per omnia superius deducta ei de iure firm
data constat plenissime dictam prohibitionem
divisionis perpetuē interdicens omne genus alie
nationis fuisse factā per ecclesiā quia valuit
bona In familia et agnatione derpung remanere
ergo sunt nō potint dicti don Petrus dividere nec
extra poterint alienare loca unita extra familiā
ab eo q. contravenirent menti et voluntati
testatoris atq. enim servaret deventu prohibi
tio tam reiterata ꝛ ut quid sentiam Ingenue
viam voluit dicti don Petrus ꝛ. contrariū verbo
rum amplecti et contra voluntatem testatoris

35.

36. *anti vti dicit Imperator In l. no dubium C. de fl.
v3 no dubium est In legem committere cum qui ver-
ba legis complexus contra legis mentem voluntatem
fiens enim legi fit etiam quando id fit quod Lex
fieri noluit fieri autem no vetuit. l. fiens ff. de fl. no
enim potest negari quin testatix p. dicta verba
prohibitionis tam enixa geminata et pregnatia
habuerit rationem agnationis sue siue igitur
p. partes vel vnta bona exeant extra agnatio-
nem suam fit contra eig mentem et voluntatem Ergo
locus est fideicommisso In fauorem propinquioris
consanguinei de agnatione testatix per linea
masculina propinquiores autem consanguinei testa-
tix tempore mortis don petri v. et imi possessoris fue-
runt dicti don. Iacobus derping et don gaspar eig
frater agnibus cessionem et donatione habet
dorming Indorming astor igitur eidem adiudicari
debet fideicommissum negari enim no potest q.
testatix Interrogata f. an eig mentis esset q.
loca vnta et Indormia exirent eius agnationem
et familiam tam nobilem et antiqua perueni-
rentq. In extraneos respondisset se id nolle quia
honor ipsius erat q. bona possideretur per consan-
guineos potius q. per extraneos quia familie sue
dignitatis sordescunt d. l. quisquis. C. ad l. Iuliam
maiest. Ergo id pro disposito haberi debet glo. co-
mmuter a probata In l. tale partim ff. de part. Paris.
loquens In hac materia cons. 57. m. 14. vol. 2.*

37. *Secundo Contranem it don Petrus derping dis-
positioni et voluntati testatix legando vnu
fructum dictor locorum viori sue plurius ra-
tionibus Primo quia vior soluto matrimonio
est omnino extranea Ita Affert de is. 44. m. 21.*

8. *2^o quia prohibitus alienare no potest relinquere f. vnu
fructum Ita tenet bal. In materia feudali In. c. 1.
In prim. col. mibi. 7. ver. item ait qui feud dare poss.*

estq; lex formalis in l. finia. C. de reb. alie. ubi expresse
dicitur q; prohibita alienatione est prohibita usus
fructus constitutio bar. in l. Codinilis §. Instituto
de leg. 2. Curt. senior cons. 15. dicens ea ratione no
posse constitui usus fructus sup legitima filiorum
Bello. cons. 9. in prim. et Mandell. cons. 111. §. expresse
esse loquentes in fidei com messo nesh mirum est qm
usus fructus est pars pleni domini Est enim dominus
ex proprietate et usu fructu. l. 4. ubi bar. ff. de usus.
Non firmatur hec ratio ex adductis per goza. d. cons.
52. m. 6. ver? Tertio respondeo ubi dicit contraven
tum fuisse ex eo q; fuit Instituta vpor que no erat
de personis per te statore contemplatis Ergo eadem
ratione hic fuit contravenitum postq; fuit relitus
usus fructus persone omnino extranee testatini
ex nullo modo ab ea considerate nesh contemplare

39. Quarto et fortius dno fuisse contravenitum ex legato
facto ditorum locorum hospitali In quod mortua uxore
dicti don Petri de zpmg usus fructus corp voluit cum
proprietate consolidari Et primo quia tam p Insti
tutione vniuersalem q; per relitum particularem
dicitur quis alienare. tex. est formalis in l. si
quis prioris §. certum. C. de senectute nup. Et in l.
ex hoc edito §. alienare. ff. de aliena. in d. m.
tan. can. falsa Et tenet in hac materia Gori.
in m. in d. §. dmi m. 201. expresse loquens in re
lito particulari

40. 2^o quia in hac difficultate an prohibita alienatione
extra certum genus personarum censeantur prohibi
ta heredis Institutio due fuerunt opinionones Prima
q; si prohibitio fuit facta contemplatione agna
tionis no possit Institui heres persona extranea
Et q; no sit eisdem agnationis et familie cuius opi
nionis Inevitabile fundamentum est tex. in l. peto
§. fratris de leg. 2. ibi si no paruit heres volutati
sed domum alienavit vel extero Instituto decesserit
suppleant enim glo. ibi Et dymus alienaverit §.
inter viros vel decesserit extero id est extraneo
Instituto Et hanc opinionem videtur tenere glo.
ibi et bar. post dnum goz ad. d. cons. 52. n. 4. Paris.
cons. 26. m. 16. cons. 32. m. 33. con. 63. m. 22. vol. 2.

cons. 17. m. 4. Et melius cons. 22. m. 4. v. 89. ad
m. 60. et cons. 39. m. 9. cons. 71. m. 27. vol. 3. Et
pro ea eia consuevit nat. cons. 320. vol. 2. que
quidem opinio est multu equa Et ideo In regno Val-
tie esset sequenda propter frialia verba prohemij
foror vbi Anatural semper equalitat.

41.

Alia et 2^a opinio fuit q. isto casu possit Inbitum
heres exheredans qui no est de familia sed tamen
erat Incessus ab Inestato. Ut traditur In l. cum
pater. §. cum Inter de lega. 2. Et In l. si Ita quis §. ea,
lege de verb. oblig. licet hec opinio sequenda no sit
quo prohibitio facta fuisse de agnationi aut generi con-
sueveretur ut resoluunt Conar. In c. Raynaldus In prim. ad
finem m. 9. de testamen. q. etiam tanq. veriorum deffen-
dit et tenet Ambros. de opizoni In d. §. dimi m. 173. v.
Et In hoc articulo adducens fortiorationes et si id plene
probat.

Unde cum In mo casu fuerit relitq. vsus fructus dis-
tinctum bonor. v. dori et proprietas legata hospitali
qui no solum sunt omnino extranei testatarij et
don Petri ultimo possessori sed etia nullo modo Incessus
erant ab Inestato eidem don Petro de p. qui
mo eidem Inestato deffinita Incessus erat
dona Anna de p. eig soror et mater auctoris aqua
disty auctoris cessione et donatione habet Ergo contra
uentum est voluntati testatarij Et ideo Incessus
con sanguine vocatur ad fidei commissum Ita argumetur
Goza d. cons. 32. m. 4. ver. quinto Et fortius Et est
ratio vera clara et concludens. Et q. prohibita aliena-
tione extra familia. si iusticiatur illi qui no erant In-
cessus ab Inestato dicitur contrarium consuevit
expresse de sig. d. cons. 23. per totum.

42.

Quia posito q. hec vltima opinio esset vera qua bar.
In d. §. siatue. vers. aut prohibitio est facta dicit coiter
teneri Et Angel. In d. §. ea lege et Alex. cons. 56. vol.
1. dicit etia commune q. regulariter prohibity alie-
nare no videatur prohibity habere q. l. hunc heredem qui
ab Inestato erat ei. Incessus tamen fallit quobis
est posita dicitio vniuersalis geminata. Ut hic ibi per ne-
cessitat. aliqua. Et ibi per causa aliqua per vrgent. q.
fos. Lanecessitat. Et ibi de forma q. per aliquem tempus in per
aliqua necessitat. separar nos p. v. n. ut gemitio

aliquid operetur omnis alienatio iudicialiter tenet?
prohibita et sic etiam institutio heredis extranei
~~tamen a familia successio ab intestato etiam legitimi~~
heredis extranei tamen a familia testatoris ita tenet.
In l. pantonig. §. 1. ff. de acquir. hered. 2. ny. cons. 208.
perm. col. ver. nec obstat quia esse vol. 1. Jas. d. §.
dimi 2. l. cerna m. 96. cepha. cons. 152. m. 78. 79.
et 80. ubi plures allegat et cons. 153. m. 36. et 104.
et cons. 296. m. 27. et seq. vol. 2. et conarv. In
c. ragnaldus de testam. m. 11. dicens quod hoc ex mente
disponetis ita colligitur.

43. 4^o quia testatrix expresse prohibuit alienationem
ratione dotis et sic in causam necessariam et talem
quod ob illam bona prohibita alienari possint alie
nari contra testatrix voluntatem ut ibi per matri
monis et sic ergo etiam censetur prohibuisse alienationem
per ultimam voluntatem quoniam illa necessaria aliena
tio dicitur ita 2. ny. cons. 71. ver. Ex quo enim vol. 1.

44. 5^o quia ubi prohibitio est correpta iurem non autem in
persona tunc censetur prohibita omnis alienatio tam
ex testamento quam ab intestato Antiarria. cons. 381. als
381. in themate premisso ver. de luno ante dotis 2. ny.
cons. 147. m. 11. vol. 2. et cons. 168. n. 17. et sequ. vol. 3.
Gabriel. lib. 4. com. opi. ti. de fideicom. conclusio. 10.
m. 23. Et ratio est quia quando prohibitio non est in
persona sed iurem intelligitur etiam comprehensa alienatio lega
lis quod autem hic prohibitio sit correpta iurem probatur ex illis
verbis Nulli eorum puelles dices menses tres se illos de illa
terra benexides y corasol sicut perpetuam et vites et iure pa
rabiles Et ibi de forma quod per nungum tempus in per aliguna
necessitat separari nospuxen ita 2. ny. d. cons. 147. m.
11. ver. quod autem in causam isto prohibitio sit iurem ubi ex
istis verbis prohibens et vetans dictus testator omnino
de et imperpetuum bonorum suorum immobilium aliena
tionem distractionem et sic resoluit esse prohibitionem in
rem quia verba predicta ad actum alienationis refer
untur Et sic ad rem non autem ad personam Et 2. ny. In
dicto loco refert et sequitur Mandell. d. cons. 93. n. 2.
dicitur enim prohibitio personalis quod certa persona
prohibetur simpliciter acienare ut declarat bar. In.
d. §. dimi m. 10. §. que ibi dd. sequuntur Et sicut. In m.
con. 13. m. 22. vol. 4. dices In ea procedere tex. In ansthen.
de restitutio. Et ea que parit quod licet non extendatur.

Ultra 4^m gradum que cessant hoc casu cum no certa et de-
 terminata persona prohibita fuerit alienare et a posteris
 probant etiam verba illa que postea sequuntur v^z Sagitta
 vinga abla marea prohibito almes propinsh parent
 men et Perque verba voluit testat^{ur} q^d dominum
 distorum eorum cum eadem prohibitione veniret pro-
 pinguiori consanguineo si igitur bona cum eadem pro-
 hibitione venire debent ergo prohibitione affectu sunt
 ipsa loca et castia hoc idem probat verbum illud vinga
 quod etiam importat omne reale vt per bal. et saly. In l. pre-
 citus. C. de impube. et alijs vbi resoluit q^d si testator di-
 cat volo bona inter pauperes distribuere hereditas est grana-
 ta et grana^{ta} est scriptum In rem afficiens eam quomq^{ue}
 vadat hoc ipsum tenet Pari. In verbo bona deveniant et
 In verbo hereditas vadat cons. 30. nu. 29. Et cons. 93. nu.
 24. et 25. vol. 2. et cons. 17. nu. 20. vol. 3. idem notabilig
 concludit Curt. Inm. cons. 139. nu. 21. In fin. dicens q^d licet
 persone ipse no sint granate tamen hereditas ipsa afficitur
 et granatur ad quemcumq^{ue} vadat Et q^d hac ratione effectua-
 liter resultat fideicomissum Est q^d de hoc motum expre-
 ssim In sententia Regia lata p^{re}ciam audientia Valetie pro
 J^oh^o don Joanne maca ibi

Sexto quia ratio quare In prohibitione simpli no compre-
 henditur successio ex test^{amento} vel ab Inestato secundum
 omnes dd. In d. s. dim et In l. signis s. ca lege ff. de verbo.
 oblige. Et In alijs varijs locis Ra est quia alienatio p^{er} In sti-
 tutione Inestato factam vel per successione ab Inestato
 no est alienatio voluntaria sed necessaria sed relicta per
 viam legati no est alienatio necessaria sed prorsus vo-
 luntaria Et enim legatum donatio a diffinito relicta
 ab herede prestanda s. l. Instituta de lega. Ergo In legato cessat
 ratio doctor^{um} no igitur potuit d^{ic}ti don Petrus titulo legati
 v^{er}um finitum distor eorum v^{er}um et proprietate alij legare Et
 Ita Interminis dicit Curt. Inm. cons. 121. nu. 3. loquens In
 legato facto v^{er}o d^{ic}ti et hanc sententiam tenet etiam Corarum.
 d. c. Raynaldus In prim. nu. 7. dicens q^d hec opinio est verior
 et eam defendit et respondet ad tex. In d. c. Raynaldus.

Septimo quia prohibitio ista facta fuit contemplatione
 suorum consanguineorum de familia de p^{ro}pug vt patet per illa
 verba Almes propinsh parent men et quia ex alijs verbis
 eisdem clausule constat testatorem habuisse rationem
 agnationis sue Et Ita fuit declaratu cum distis sententijs

In favore don Petri de rpinis. latis. Igitur succedit opinio
bar. In d. s. ea lege q. extra dulas personas no potuit fieri
alienatio etia per institutione et bar. sequitur coiter
scribentes ut dicit Cephal. d. cons. 153. m. 2. Cur. Junior
d. cons. 121. m. 10 et 12. Dicens q. ista conventio no patitur
disputationem aequa. Eandem opinionem sequitur et comprobatur
Conarru. d. c. Raynaldus Inprim. m. 6. Dicens illa communem
ergo extra illos de familia no potuit alienari etia here
des illos instituendo. Et ista est cois opinio ut attestat.
Loazes d. s. d. m. 182. Et Crotus ibi m. 106. Cum
enim favore alerig. prohibitio facta fuerit et favor
no cesset si heres extraneus In d. s. bonis Instituatur
nullo modo censetur permissa heredis Institutio Ita
Crot. ibi m. 107. +

48.

Ultimo quia testatrix prohibuit alienatione per quos
cumq. contrahit ut ibi. Per vendes alienationis aliquas dona
cionis cambis permutacionis niper alia causa aliqua Ergo
etia censetur prohibita alienatio que fit p. ultimam
voluntatem. Cui regulariter valeat argumentum de con
trahitibz ad ultimas voluntates. Ita argumentatur Cur.
gum. d. cons. 121. m. 4. Et ita remonet expeditu per
verba dicit clausule fuisse prohibita quam cumq. alie
natione ex testamento vel ab iurefacto Et nullo
fortius ti. legati quum illa sit omnino voluntaria
et nulla necessitate cogente. facta.

49.

50.

Nec obstat cons. Angel. 57. al. 59. Tunc Andrea condidit
testamentum ubi consuluit q. prohibita alienatione
per testatorem quoniam modo Et si sens fieret voluit eig
bona aditum pervenire q. no obsecante tali prohibi
tione poterat ex tunc heredem instituere quem se
cutus est Jas. In d. s. d. m. 1. l. 1. m. 69. Et Alex.
cons. 23. vol. 3. et 155. vol. 2. nam respondeo q. eig deusio
coiter damnatur a ad. Et ita eam damnat Jas. In d. s.
d. m. 2. l. 1. m. 98. v. 89. ad m. 103. pluri bz funda
mentis et m. 101. dicit contra eam tenere bar. In d. s.
ea lege. Et nunc coiter d. transire. Et illam etiam
confutat Crot. d. s. d. m. 106. cum duobus sequen.
Dicens nullo modo esse tenendam et esse communi contraria
et eam etia confutat Loaz. ibi m. 183. Dicens communiter
eam a probari et contra Angel. tenet etia Paris. cons.
22. m. 56. et Conarru. In d. c. Raynaldus Inprim. m.
7. d. 1. nec obsecante alia responsa. dd. Et fors an
allegentur In quibz sequenti fuerunt Angel. d. cons. 57.
na omisso q. illa cum sint contra commune no sunt.

sequenda. C. ne Inuitatis de iurisdic. cum vulg. Et ad
uertendum q. semper In facto est aliquid plusq. In cons.
Angel. ut est videre In cons. Sori. Inm. 112. m. 11. cum sequen.
Innig consilij casu contrarium consulerit expresse Paris. 8.
cons. 17. vol. 3. Et In cons. Cui. Inm. 160. m. 10. Et In d.
cons. Alex. 155. vol. 2. et 23. vol. 3. semper. n. ant. prohibitio
no est facta ex familiam ant. fuit Institutus heres ille qui
ab Inestato Ingressus erat ut est In cons. Alex. 23. ubi
q. dicit q. no prohibebatur re Inque reptione no tunc
illis qui no erant Ingressi ab Inestato. Et q. hec est
cois opinio aqua In Inuando no est recedendum nec In
casibus dictor. consilior. ad sume verba vniuersalia
et geminata nec verba seu prohibitio est concepta
In rem ut hoc casu emibz communitibz no reperietur decisio
contra actore Inmo des erunt pro ea si recte aduertatur
cessat etiam deois. Angel. quia hic est fidei commissum
absolutu In casu mortis ut supra latius ostendimus
et per Iny. cons. 203. m. 15. vol. 2. —

§1.

Deueniendo ad vltimu dubium an hec prohibitio vl
tea 4. gradum extendi potest duo superflua esse f.
huius dubij disputatione nam dicitur don Petrus dez pui. vl
timus possessor qui contrarieuit voluntati testaturs
erat eidem In 4. gradu quod clare patet ex arbore ap
pationis siquidem cois stirps vite testaturs et diti
don Petri et domne Anne est bernardus dez pui. semm
dus huius nominis filiusq. diti bernardi dez pui.
antiquioris pri bernardus fuit annis vite beatus
et ab eang videtur don petri et domne Anne dez pui. quo
emim gradu remotiori distat In linea Inequa lra co
muni stirpitate eodem gradu videtur In uerfe ut per
Joan. Andre. In duo arbore Et hoc est semmdu In ca
nomum quod fuit a probatim per foru regni ut In
foro. 8. de Inesta. f. nam diti don Petrus et dona Anna
sunt besnet. et besneta de fiare cois de samme dez pui. qui fuit
frater Joannis patris vite beatus Et sic Inng extra diffi
cultatem ante. derest. it. et ea que parit cum. n. dicitur don
Petri esset In 4. gradu sine dubio enim comprehendebat pro
hibitio.

§2.

Quanto magis quia dicitur don Jacobus et don Gaspar dez pui.
agnibz In domo f.essione habet. Sunt etia In 4. gradu vite tes
tatur nam abernardo dez pui. antiquiore qui est cois stirps
eoxet vite beatus solim distant quarto gradu id est p. qua
tuor generationes Et sic etia q. dispositio. d. ant. esset In te
ligenda. eo. modo quo aduersarij pretendunt v. q. p. prohibita

§3.

alienari non possent renocari a persona. que esset ultra
4^m gradum quamvis alienans esset intra 4^m non potest
obstare quia tam alienans quam renocare volens sunt cons
tituti intra 4^m gradum saltem dicitur don Jacobus et don Gas
par a quibus cessione habet dicitur don Ludovicus actor

84.

Secundo et subtilius respondeo q. q. dicta antea non disponit
q. prohibitio alienationis favore familie facta non extendatur
ultra quartum gradum sed q. non extendatur ultra quatuor
generationes hec enim sunt verba formalia text. Cum enim
nobis visum est plene esse pietate quatuor postea gene
rationes huiusmodi in medium deduci questione? que quatuor
generationes computatur post prohibitum et ita expresse ibi
destinat Angel. 2. vol. ver. ibi Codinellus vero nota ex isto
text. et q. qui est omnino videndus Cum ergo primus heres
institutus de familia testatus fuerit Anzias quia
Ludovicus de Cabanyelles eius vir fuit solus heres de vita
computande sunt 4. generationes post dictum Anziam
et sic reperitur q. dictus don Petrus est in 2. generatione
sunt enim in generatione non computatur ille qui recipit
emphyteosim ut dicit ibi Angel. paulo post allegatum
ver. ita et in prohibitione non computatur ille qui fuit
institutus primo loco aut saltem ubi computandus esset
dictus Anzias dicitur don Petrus erit in 3. generatione
unde cum dicitur don Petrus ultimus possessor nec fuerit
in 4. generatione nec ultimus de familia nullatenus po
tuit alienare per eundem text.

85.

Tertio respondeo q. quamvis simplex prohibitio non
extendatur ultra 4^m generationem tamen hic agitur non
de simplici prohibitione sed de simpliciter graduati fidei
commissio In quo non est alia lex quam voluntas testatoris
Inquit de m. b. §. disponat et in foro. 44. de restam.
In foro non impressionis quod enim constat fideicommissum
esse In rem vel in re non habet. Comm. d. antea. ut tenet ibi
Jacobus de bello visu. et molin. cons. 1. m. 46. et 47. ubi
plures allegando attestatur hanc esse communem sen
tentiam et in praxi servari non solum ultra sed etiam
citra montes. Et q. pro ea ipse bis iudicari vidit In senatu
Gratienopolitano et in magno cons. fiamm. p. 2. et ea
etiam passim tenere. de. attestatur Mand. cons. 93.
m. 2. Et q. quod testator habuit respectum ad conserva
tionem honoris Inagnatione. et familia non procedet dis
positio disti. text. tenet etiam Alciat. 1. liberat. ff. de.

verbo. signific. ver? qd multo magis dicendum est de
verb. et rerum signific. Et q male arguatur de iure tep.
ad fidei commissum simplex tenet etia expresse sori.
Imo. cons. 136. nu. 43. ver? no omitto lib. 3. Et clare
tradit per. cons. 27. nu. 84. lib. 4. Et profecto nisi fi
dei commissum graduale fuisset induitum In hoc testame
to no video quomodo dicta bona solide potuerint ad iudi
cari cum duobus sententijs dicto don Petro eps lusa domna
anna desprung eig sorore nupta In eadem familia postq
neq bona per don Jacobum eor patrem erant alienata ex
familiam neq diuisa Et sic no fuerat contrarium dispo
sitioni testamenti.

Non obstat demq si dicatur q no potuerunt nobiles Jacobus
Gaspar et Anna desprung ante restitutione verbalem
cedere In fidei commissum. l. mulier. f. s. ex asse. ff. de
jur. doti. not. In l. apud Julia. s. utrum et In l. restituta
et In l. qui ita. s. 1. Ad trebellia. quia respondetur Prio
hoc. procedere In fidei commissum omniuersali semis est In fi
dei commissum particulari ut isto casu fuit enim fuit In
fidei commissum bonor de Alcantara benexides et rasol
ita respondet Noli. cons. 1. nu. 4. s. et seq. tomo. 1.

Secundo respondetur q Angel. Imo. Alex. et alij In cons
proxime cita. concludunt de iungendo q si cessionarij
petit fidei commissum sibi restitui ita ut fidei com
missum et omnis effectus Initum Innam In persona Ip
sius libelli no procedat Et hoc modo intelligunt tep.
In d. s. ex asse si vero cessionarij petat fidei commissum
restitui cedenti ad propriam veritatem Ipsius cessionarij
debet fieri restitutio nam cum stat petat restitutione cessio
narius cessat ratio propterquam prohibita est cessio quia
iura transfierunt In ipsum fidei commissum Et Ideo resti
tutio recte fit ut ipsi declarat Quos nominatim sequit
et hierony. Gabriel. cons. 121. n. 49. que In regno va
lentie clarissimam facit casum propositum quia proce
ditur sola facti veritate. attenda. quocasu Inuigmodi sub
tilitates no curatur et iudices tenentur relictis amba
gibus ut deus procedere In decisionibus confas. Ita
bas. In c. 1. de no. form. fen. s. In iustitura prope fine
et plures refferuntur In deas. p. senat. p. eadem. nu. 20.
Preterea In libello est posita clausula complement ex
que est illa per qua petitur In et iustitia omni meliori
modo ministrari.

57.

Ultimo die q In regno Valentie no praticatum huiusmodi
 restitutio verbalis f. nec fidei commissarij capit fidei com-
 missum a manu heredis et ita alibi f. et per Cranes.
 cons. 12. et praticatum fuit insentia regia lata Inm volis
 supremi consilij In favore domine mariamne diez ex
 de boson contra Joanne ferrondiz de heredia fuit enim
 condemnatus reus ad restituendū possessione baronie de
 Andilla dñe domne Mariamne agenti partim nomine
 proprio et partim nomine cessionario eig fratriis Jacobi pri-
 vone dereboccedo no constito de restitutione deboli

58.

Id vero quod oppositum f. fuit Infirmatione donatio-
 nis factae per nobiles Jacobum Gasparem et Arnann
 diez prius dicto don Ludovico diez prius no fuisse rite
 factam Ea ratione quia debuit fieri In pnti. Cimitare
 facile diluitur. nam tam ratione rerum q ratione
 domicilij debuerint fieri corā Justitia Cimitare
 qui est ordinarij Cimitam exprosses qd alibi sit notu
 donatores et donatarum habere domicilium Justitia Cimi-
 tare et In pnti Cimitare residere ratione dñe litis et
 sic cum fons regis Mart. Asquinar fians disponat
 q Infirmatio fiat corā Justitie ordinario dubium
 no est rite factam fuisse Infirmatione quia dictus
 Justitia est ordinarij utroq Inve.

Handwritten text in a cursive script, likely a library or archival stamp, located in the upper left corner. The text is faint and partially obscured by a small tear in the paper.

don gaspar de spuy y don
guisapia Mansol y loffe
tal. general y dona samir
Valluna Tobie la de man
de Alpanera

Immo etiam si minoris etate fuisse videtur
et non solummodo non videtur sed etiam non videtur
etiam non videtur

Secundo vero si per premissas etiam etiam
etiam etiam etiam etiam etiam etiam etiam
etiam etiam etiam etiam etiam etiam etiam
etiam etiam etiam etiam etiam etiam etiam
etiam etiam etiam etiam etiam etiam etiam
etiam etiam etiam etiam etiam etiam etiam

Resupposita facti specie in causa de qua agitur
Ius huius esse existimo partes, quas foveat admodum
Illius don Gaspar de proxida Comes Almeriae &
Illius heredes fundatur enim Illorum Instantia cum
Instrumento publico capitulationis matrimonialis
In processu exhibita, quo filio maiori illius matrimonij
qui est dictus Don Gaspar donati fuerunt quinquaginta
mille floren de quibus repetendis agitur Cui
quidem Instrumento in dubio standum est. I. cum pre
dictis. cum materia. I. de probato. Et similiter dona
tionem dictorum quinquaginta mille florenorum in eo
facta ex regula que habet, in re propria quentilet
esse moderatorem & arbitrum, Vulga. I. in re mandata
mandati, maxime cum in vita dicti Don Gasparis
de Proxida secuta fuerit mors dicti don Ferdinandi
de proxida & sic eveniat casus dicti Donationis teste
processu Et quamvis pars adversa dicat capitulatio
nem nullam fuisse propter minorem etatem Comitis don
Ferdinandi, et quia facta fuit sine auctoritate Curato
ris, & minime observanda fore propter alia plura in
processu adducta, Putarem tamen illam esse validam
et executioni omnino deducendam

Primum quia Probatio dicte minoris etatis comi-
tis Don Ferdinandi non videtur Ita concludens et le-
gitima ut esse debebat.

Secundo dato sine veri preiudicio, quod minor etas comi-
tis Don Ferdinandi fuisset legitime probata, de tempore
capitulationis considero quod pactum istud, ut filius ma-
ior dicti matrimonij haberet dictos quinquaginta Mille
Florenos adiectum fuit in dicta capitulatione matrimo-
niali, quod est maxime notandum, Nam licet alicui minori
non concedatur contrahere sine decreto & auctoritate
curatoris, permittitur tamen illi de iure se & bona sua
obligare in contractu matrimonij etiam sine decreto et
auctoritate curatoris, Nam sicut Lex permittit ut pos-
sit matrimonium contrahere, nec in hoc consideratur
defectus etatis Instit. de nuptijs in princ. Ita etiam per-
mittit illi ut possit se obligare et doli recipere &
alia eiusmodi accessoria facere argum. l. Status in prin-
cip. ff. de iur. doli. Ex quo textu deducitur optima con-
sequentia, scilicet Matrimonium & cum dotis
nomine obligari, quia et nuptias contrahere possunt
Statueret Bar. in l. si constante nu. 74. coniunctio
nu. 79. ff. de iur. matum. loquens de expensa obliga-
tionis, que hoc casu subest, cum quo transt. d. l. p. r.
m. l. certi iuris. (Locati nu. 3. fulgori. m. l. Item
quia ff. de pact. et mot. in dicta l. Si constante Imo
secundum alios etiam nulla facta per minorem obliga-
tione, bona illius tacite consentur obligata pro dote
sine sollemnitate Interventus tutoris, neque retri-
butio, eo quia est obligatio que ex Legis neces-
sitate resultat ut per glo. m. l. fm. l. de legia. tute.
verbo teneri, Roman. consil. 280. Incip. Presuppposito

quod *Quia* voce nu.^o 3. Et tenent *Bar. Angel. Roma.*
& *Alex. nu.^o 29. in dicta. l. si constante et alij quam*
plures relati per Jason. Ibidem nu.^o 210. ubi Jason at
testatur Tunc esse communem opinionem contra *Bar.*
ergo quemadmodum tenet obligatio minoris facta in
contractu dotis quo ad *Supradicta* Ita etiam teneri
debet in occurrenti specie in qua maxime militavit dicta
in primo & secundo. Donatio enim de qua agitur facta
filia maiori illius matrimony est pars obligationis con
sente in dictis capitulis matrimonialibus, Nam quan
do duo contractus fiunt uno contractu, unus censetur
esse pars alterius. *l. fundi partem. ff. de contrab. emptio.*
cum *Vulgaris alij, Corne. consil. 36. nu.^o 14. Volu. 3. Soc*
amplius non est de re *Immobili* que sine decreto non
alienatur, etiam in causam dotis. *l. Lex que tutores*
(de admistr. tuto. l. predia. (de predi. minor. et infro
17. Les cases no mobles, de tutela testament. et etiam
ad constituendam donationem ante nuptias & per
Salycet. in dicta. l. certi iuris. (Locati nu.^o 4. ex Bar.
in. l. Item quia ff. de pact. nu.^o 2. Vers. tamen Video
sed potius est donatio quantitatis & sic *reimobiles*
que *Vale* in contractu matrimony sine decreto et au
thoritate curatoris, Nam sic videmus, qd licet de *Im*
mobilibus minor non possit sibi dotem constituere sine
decreto & autoritate curatoris de rebus tamen mobili
bus & potest dummodo moderate id faciat *Ve notat glo.*
in. l. 1. (si aduer. dotem & Negusant. in tract. deigno.
in. 4. memb. 2. par. princ. nu.^o 74. et 75. Vol. 9. tractat.
fol. 17. et respectu mobilium potest se obligare Ve Ibi
resoluit ergo idem dicendum est in nostro casu

Maxime (& tunc erit tertia ratio) quia in eo quod per
finet ad donationem, quinquaginta Mille florenoru
factam filio maiori dictus Comes Ferdinandus contraxit
& discretus vir et proinde etatis, quod considerant
aliqui ad hoc & bona minoris obligata censeantur ut
per Cynum in dicta. l. fin. (de legiti. tute. nu. 2. ad fine
et ita voluit Bal. et alios refert Alex. in dicta. l. si
constante nu. 29. vers. Bal. vero licet ipse impugnaret hac
opinionem & ex eo maxime quia ut subijcit dato quod
legus minor in contractu dotis & matrimonij, non debe
remus propter hoc dicere bona eius non obligari sed eum
posse restituere totu tit. de minori

Quod autem dictam donationem filio primogenito fec
rit ut vir discretus et etatis proinde constat, quia
omnes sui maiores facere consueverunt primogenitis
consimiles Donationes in contractu matrimonij & apparet
ex capitulationibus in processu exhibitis. Et ita in hoc
non est minor sed ut vir discretus contraxisse videt
quia insecutus fuit suorum maiorum vestigia et con
suetudinem Comitum de Armeria, que maxime at
tendi debet ad validitatem Donationis quantitati
predicta facta primogenito nascituro ex illo matrimo
nio. Nam sic videmus quod ubi aliqua Magnifica ca
pitula convenit certo modo de bonis disponere debet
secundum talis Consuetudo et dispositio secundum illa
facta tenet & reputatur Valida ut ex Angelo Imo
in l. et alij in l. 3. ff. de testamen. et alibi probat Boe
tus decis. 155. nu. 29. sic etiam ex consuetudine
generali virorum nobilium & Illustrium Iuste colli
gitur correctura voluntatis in fidei commissis ut
tradit Socin. Iuni. consil. 179. nu. 53. fol. 2. et

in l. 31.
facit textus de verus plurium. §. fin. ibi Consuetudo
Regionis delegat. 1. & tradit Idem Socin. Junior
consil. 268. nu. 41. Vol. 12. & hinc etiam dicitur
consuetudinem patris familias attendendam esse l.
De universorum ff. de iur. iur. adio.

Quarto ad validitatem dictae Donationis magis
in specie considero Don fernando de Prossida & patre et
Donatori consimilem Donationem factam fuisse ab illis
parentibus tempore quo matrimonium contraxerunt
cuius virtute dictus Don fernandus actiones suas
in iudicio intentavit & recuperaret consimilem sum-
mam quinquaginta Mille florenorum ut connotat In-
strumentis de quibus in processu vnde non debet miru
videri si fuit ipse dous eadem liberalitate cum dicto
Don Gaspare illius filio exemplo ductus non tantu
suorum maiorum, sed etiam recentiori illius parentu
nec heredes dicti Don fernandi est, qd egreferant eius
modi liberalitatem quam iam antea Is ipse fernandus
dus fuerat expectatus in propriam personam et hoc est
maxime equum & rationi conveniens.

Quinto observo dictam Donationem quinquaginta
Mille florenorum factam fuisse non solum in continenti
& iuxta contractum matrimonij sed in ipso Contractu
dotali, cuius Coherencia & favor efficit pactum aliqui
Iniusum, esse legitimum, argum. l. Celens l. in bonae fidei
C. de pact. & pacta conventa ff. de contrab. emptio. Et vltio
bigz doctor. & notat Berengia. fernand. m. c. 1. de filiis
natis ex matrimo. ad morgan. contrab. c. 6. nu. 9. vers. prima
circumstantia fol. mbr. 463.

Sexto considera dictam Donationem factam fuisse
in gratiam filij marioris & Legitimi cuius favore non
consideratur aliqua iuris sollemnitas dum tamen con-
stat de voluntate patris, Et sic ea que de iure requiri-
tur in testamentis, remittitur in dispositione que fit
inter vivos et suppletur a iuribus codicillaris. Ut tradunt
glo. et fere omnes doctores. in l. coheredi. §. cum filiis. se-
culga. ff. et facit que tradunt doctores et presertim in l. 1.
in aut. quod sine. C. de testam.

Septimo, non esset ponere in eadem affirmativa
Donferendum Lesum non fuisse, eo quod fecit dic-
tam donationem filio mariori ex illo matrimonio, preser-
tim consideratis omnibus circumstantiis de quibus su-
pra, videlicet quod fecit in contractu matrimonio filio
maiori legitimo maiorum suorum exemplo communi
et consimilem Liberalitatem in seipso antea expertus
Ideoque ex hoc capite non potest aduersarius Impugnare
et Donationem de qua agitur preterea minoris etatis
dicti Comitis donferdinandi Donatoris, Nam non
omnia que cum minori fiunt, etiam absente tutore re-
trahenda sunt, sed tunc demum cum fuerit lesio et
de lesione constat, ut in foro, Percoque, per trop gran
subtilitat. tit. si tutor, o. curador dea als feyts dels
menors, De qua quidem Lesione sic non apparet
maxime si consideremus dictum don Gasparem primogeni-
tum dicti primi matrimonij decessisse Super dictis
quatuor filiabus, et filium secundi matrimonij de
presenti contendere ad illam pertinere Comitatum de
Almenara Vltra universalem Hereditatem dicti sui
patris quam debinet et possidet, et quod illo obtinente
nihil superesset pro dictis quatuor nephibus ex filio

prioris matrimonij nisi Ius quod habent ad petendu
dictos quinquaginta mille florenos olim donatos dic-
to suo patri

Quod si sine promissorum preiudicio etiam Vbi dici pos-
set capitulatione in matrimonio existentis Arm. M. D. quatu-
ordecim et Donationem quinquaginta mille florenorum
in eadem capitulatione a principio fuisse nullas tum propter
indignitatem etatem dicti Comitis Don Ferdinandi, tum vero
propter defectum iurisdictionis curatores que
habebat dictus Don Ferdinandus de proceribus Vulgata
et fin. Curatores habens sola in integ. restituit nimo.
Cumque factum esset eadem iurisdictionem dictas capitulationis
omnem matrimonialem et donationem in eam contentam
non fuisse fuisse per dictum Don Ferdinandum de
proceribus eo quod a die consecrationis dictae capitulationis
his in antea non solum fuerunt elapsi decem et Vi-
ginti anni sed etiam plures quam quinquaginta sine eo
quod dictum tempus dictus Don Ferdinandus
fuerit conquisitus de iure capitulationis et dona-
tione et de eadem ratificavit iuribus dictis et ratifi-
catione operatum. Et dicti contractus sunt validi et
legitimi. Juxta celebrem Licet Vulgatum testat. in
et fin. Si maior fuerit alienat. factum. sine decree. rat.
et habet lib. 6. Vbi non solum per lapsum quin-
quennij ratificantur contractus. anerosi sunt. Licet
et celebrati, sed etiam per lapsum. Licet viginti pre-
sentes, et viginti annorum inter absentes, conuales-
cent etiam donationes. Et alij lucrativi contractus
non in vim prescriptionis quia proprie non est pres-
criptio, sed ad Instar illius inducitur quedam rati-

habito tacite & declarant Bar. in dicta l. fin.
Vero. ad unum Salice. Ibidem nu. 4. in fine. Corne.
consil. 206. nu. 2. postea princ. Vol. 3. et Va.
lent. talia contractus ratificati non ut extunc
sed ut eorum hoc est a die huius temporis In
ducti ad ratificationem ut per Carden. in l. Si
maior fact. rat. Salice lib. 2. C. quia ut per Carden.
cit. Bar. in dicta l. Si maior fact. lib. 2. C. ratifica
tio facta tempore potest supplere defectum
temporis Insuper et ut latius declarant Carden.
consil. 49. Incip. et per Carden. de iur. iud. et 25.
et apertius nu. 61. Unde per Carden. ratificatio per
ratificationem & eorum temporis & habet ut no
uus contractus eo quia propter minorem etiam quam
per lapsum temporis executus fuit minor de iur. iust.
ad illam qualitatem in qua deus poterat sine solen
nitate & secreto celebrari. Et ratio dicit non obstat
regula que est. Ad rem nullum et factum contra for
mam non potest ratificari. Nam procedit illa regula
inter res factas. Tum per Supra dictum Carden. vero
quodam excipitur de casibus a regula obstat
ex dicta l. fin. C. Si maior fact. lib. 2. C. ratifica
tio. Nam non solum id quod nullum est potest ra
tificari. Verum etiam id quod non fuit in reum na
tum nec factum. Tunc etiam dicitur de nouo con
tractu ut per Bar. in l. Si maior fact. nu. 9. ff. de
iur. iud. c. omni. Iudic. Et Jason ibi nu. 34. Nam
et verbum confirmatio inducit dispositionem de nouo
ut traditur in l. Si donatio ibi Bar. nu. 1. C. de do
natio. Et ad id quod de ratificatione diximus fa

[illegible]

[illegible]

Hanc sententiam Parisi. cons. 49. Contractus iste
nu. 98. ad quod citat etiam modern. tract. de pres-
criptio. m. 1. par. 6. par. prime. m. 23. casu fol. 69. col.
2. infime nu. 49. et magis in specie et terminis donationis
facte per unum Curatorem habentem sine auctoritate
et consensu Curatoris. Vnde ratificari per lapsum
temporis probat express. Barth. Socin. cons. 147. Visa
facta contingente nu. 20. Verum. Ratio respondetur Vols.
Dicit allegatus per Capici. decis. 91. nu. 1. in fine et nu.
741. hoc igitur quod dicitur in casu de quo
agitur non dubito concludere pro hac parte maxime
quia pro ea stat ratio naturalis et evidens; non enim
videtur cur sit facienda differentia inter istos casus
cum siue defectus sit in eo quod non sit Interposita
auctoritas Iudicis, siue in eo quod deficiat consensus
et Curatoris auctoritas Vel alias. Utroque nodo res
evenit, semper actus est nullus et ita reditur nullus
quando deficit. Pro Solemnitas sicut quando alia
est in casu defectus auctoritatis Iudicis rati-
ficari per lapsum temporis. Cum autem videatur
non idem dicendum, si nullitas resultat
ex alio capite scilicet ex defectu consensus et pre-
sentis Curatoris, Quanto magis in nostro casu
quo non agitur de ratificanda venditione aut alio
simili contractu sed de ratificanda donatione re-
solvitur magis expresse quia in donatione auctori-
tas tutoris vel Curatoris non est ponderanda quia
donatio est extra administrationem eorum, cum non
versetur administratio in donando sed potius de lapi-
dando circa quam non versatur officium tutoris

scilicet de lo-
quatur in pre-
mo casu

Vel curatoris Itaque ad ratificationem Inducen-
dam defectus eiusmodi auctoritatis tutoris non Vi-
detur considerandus et Itaque per hanc rationem conclu-
dit Corne. in dicto notabili consil. 26. §. de. 2. nu. 23.
q. textus in d. l. fm. est etiam intelligendus ubi cessat
auctoritas tutoris & curatoris et ubi cessat causa be-
nande requisita in alienationibus rerum minorum et
pro hac parte inducit q. in d. l. fm. supra memoratam
etiam allegatam, scilicet in alienatione q. per ha-
donationis, non autem probet in donatione, et hanc
mentem videtur habere Doct. in dicto consil. 147.
nu. 10. Vers. Tertio respondetur vobis. Et alij supraci-
tati.

Hoc amplius in casu de quo agitur pars Beredum
dicti Don. Gasparis de prozida non solum legitur
ratificationem facere ex lapsu temporis resultanti/
sed etiam pro se allegat ratificationem ex re ipsa et
primus resultat ex processu et memoriali in facto quo
casu res est extra omnem durationem, nam per hoc
presumitur ratificationem omni nullitate victam esse
quoniam in casu dicto. Ut nominatim vo-
lunt Paris. d. cons. 49. §. de. nu. 16. Mercedi.
de recuper. p. de remed. 15. nu. 148. quasi
ad finem, in quibus terminis accipio secundum forum
9. Si a quelli que bauran edat, de restitut. minor.
Ut supra dixi.

Reobstat vulgaris regula, quod a principio est
Ium est & cui tenacissime Inest a quo
nam ex Supradictis patet de eam re. Consilium scil-
cet q. ista ratificatio excipitur a regula et cons-
tat ex d. l. fm. Et quia non valet ut ex tunc, sed
ut ex nunc, et per alia que in specie respondendo,

nonaginta Mille solidos et non ampliorē summam
non quod habuerint capitulationes matrimoniales pro
inefficacibus & Inualidis sed quia apud illos plus va
luit id quod pars cuius solius Intererat recognouit
q̃ quod in dictis instrumentis continebatur. Quanto
magis q̃ per hanc partem fuit petitum dictam regiam
sententiam reuocari & adhuc pendet in casu reuocari in
eodem regio senatu.

Uterius ad rem non videtur facere quod dicitur cre
ditum hoc quinquaginta Mille florenorum fuisse oppo
situm per hanc partem in vim compensationis ad impedi
endum dictam sententiam regiam. Latam in dicto proces
su sequenti dictamq̃ compensationem non fuisse admis
sam. Nam non Ideo fuit repulsum Ius huic parti com
petens vigore dicte Donationis in dictis Quinquaginta
mille florens, sed potius fuit delatum et huic parti re
seruatum in alia instantia et in aliud commodius tem
pus. Et quia per contradictionem partis aduersae non fuit
tunc Visum Liquidum dictum Ius quod postmodum in
hac instantia fuit exactissime Liquidatum.

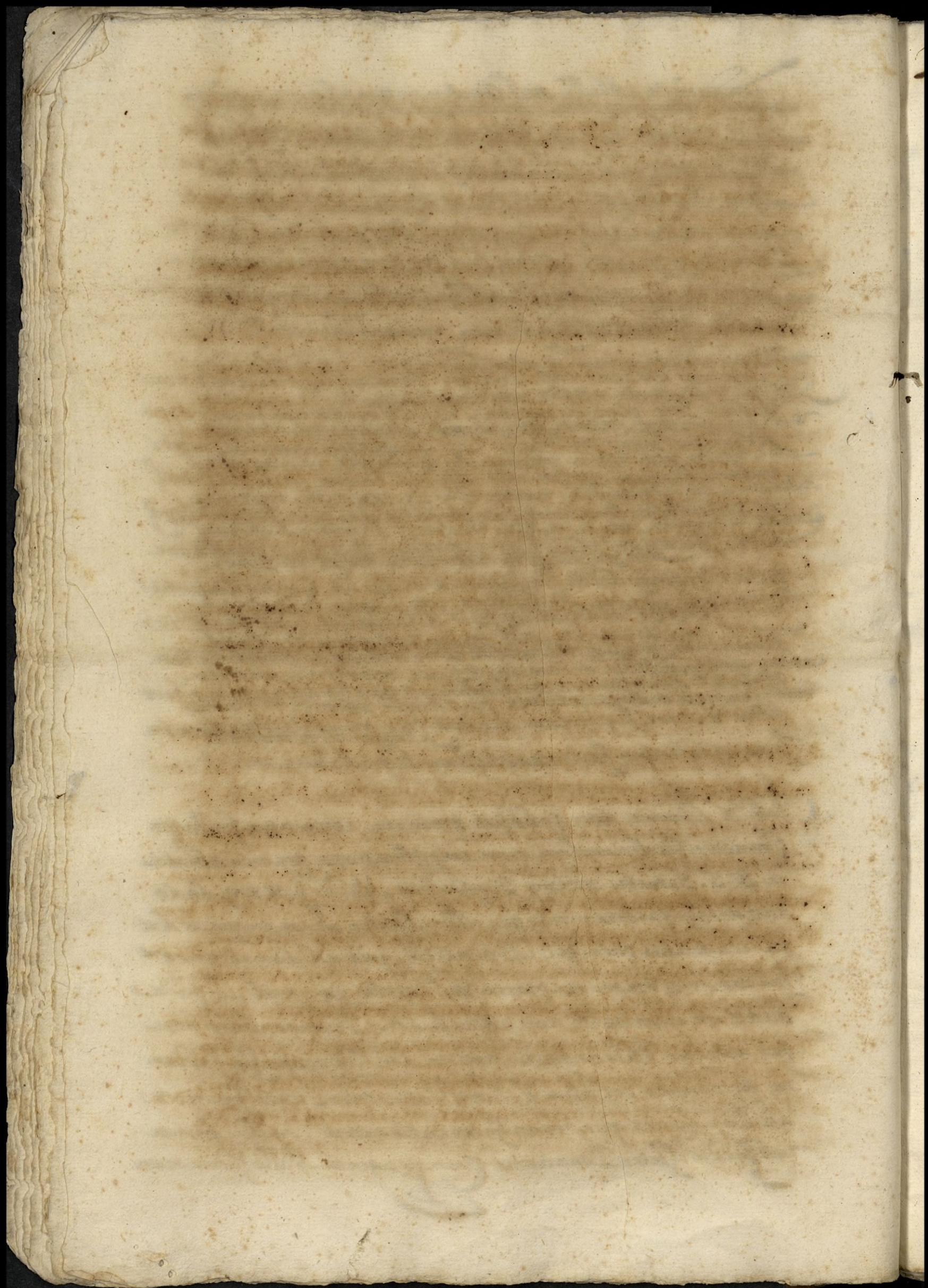
Ad 8^{um} Tamum non obstat preterea reuocatio facta per
Comitem Ferdinandum cum supplicatione per eum oblata
in S. S. Senatu. xxij. Septembris M. D. Lxxij. de do
nationibz quibuscunq̃ per illum factis. Nam quamuis dic
ta reuocatio potuisset illi prodesse, quo ad donationes
factas sue uxori expresse vel tacite, eo quod ille pende
bant ex euentu & non efficiebantur Irreuocabiles nisi
per mortem & confirmationem de illis expresse factam
in testamento vel alia vltima Voluntate. Iuxta forum. 2.
de Donationis que serant fetes entre marit y mulier. Tamen
respectu istius Donationis quinquaginta Mille florenorum

facte in contractum matrimony, non quidem sibi
sed filio communi & maiori nascituro ex illo matimo
nio, certum est dictam reuocationem non prodesse, Nam
aut fuit efficax et legitima a sui principio aut saltem
fuit confirmata et ratificata per lapsum decem annorum
computandorum a die quo dicta Comes donserunt
acceptus fuit perfectam etatem viginti annorum et sic in anno
M. D. lxxijmo ~~anno~~, quo tempore non suberat die
ta reuocatio, sed quadraginta ^{tres} annos postea scilicet
in anno M. D. septuagesimo tertio facta fuit Ideo
in considerationem venire non potest, nec tollere sus
donationis predictae efficaciter questum dicto Don
Gaspari de proccida l. quocies. ubi dicitur. l. de Donatio.
que sub modo & tradunt dicitur in l. qui. l. de. s. flaring
hermes de verbo. obligatio. et alibi passim

Concludo igitur per supradicta et alia in processu
adducta Instantiam per hanc partem factam ad excec
tionem dictorum quinquaginta mille floren quon proce
dere, et partem aduersam condemnandam esse & fuit
petitum in processu

8
facta in contractum matrimony, non quidem sibi
sed filio communi & maiori nascituro ex illo matimo
nio, certum est dictam reuocationem non prodesse, Nam
aut fuit efficax et legitima a sui principio aut saltem
fuit confirmata et ratificata per lapsum decem annorum
computandorum a die quo dicta Comes donserunt
acceptus fuit perfectam etatem viginti annorum et sic in anno
M. D. lxxijmo ~~anno~~, quo tempore non suberat die
ta reuocatio, sed quadraginta ^{tres} annos postea scilicet
in anno M. D. septuagesimo tertio facta fuit Ideo
in considerationem venire non potest, nec tollere sus
donationis predictae efficaciter questum dicto Don
Gaspari de proccida l. quocies. ubi dicitur. l. de Donatio.
que sub modo & tradunt dicitur in l. qui. l. de. s. flaring
hermes de verbo. obligatio. et alibi passim

[Faint, illegible handwritten text in a cursive script, likely a ledger or account book entry. The text is written in brown ink on aged, yellowed paper. The handwriting is dense and fills most of the page, with some lines appearing more distinct than others. The right edge of the page shows the binding of the book.]



Super Sententia regia

Quatenus in ea presupponitur Testatorem habuisse
 animum conservandi bona in agnatione sua (quod est
 unicum in effectu & maximum fundamentum) apud adeo
 doctissimos Iudices, sonat, quod tantibus masculis ex mas-
 culis, feminis non fuerunt vocate, nec posite in conditione
 ad exclusionem masculorum a testatrice contemplatorum
 & Ideo fuit declaratum in favorem Don Petri exclusas
 sorores suas

Don Petrus non erat expresse Vocatus in casu mortis
 sed erat positus in conditione, & concurrente dicta con-
 iectura animi conservandi bona in personis de sua ag-
 natione ab ea contemplatus erat Vocatus & propterea
 nunt sententiam in favorem & dicta coniectura non
 suffragatur feminis per quas non conservatur agnatio
 & minus eorum descendens

In dicta sententia actum fuit de Inclusionem masculi
 & exclusionem feminis quod ex se patet & Ideo motiva
 debent Intelligi secundum subiectam materiam ad femi-
 narum exclusionem, quod etiam Inveniunt verba dictae
 sententiae regia facientia mentionem de consuetudine
 nobilium istius regni qui solent masculis & non feminis
 bona sua immutare & sic loquuntur de consuetudine
 feminarum exclusiva et de dicta sententia fecit fidem
 pars don gaggariis adversary

+ de causis indistinctis

Perpetuitas considerata in sententia desumpture
clausula prohibitionis diuidendi & separandi oppida
de Alcantera, Lo Rasoly & Benexides, quia in ca
su contrauentioms vocat semper masculinum proximiorē
suum per lineam masculinam in quibus verbis femina
non fuerunt contemplate.

Igitur ex sententia femine nihil commodi deferre
possunt.

Et q. neq. ex verbis sententia; sed neq. ex dicta clau
sula in casu contrauentioms don Gaspar possit ve
nire ex sua propria persona ostenditur ex sequenti;

Item quia dicta clausula non extendit fauorem agna
tions & filias personas in precedentibus gradibus contem
platas secundum veriorē & magis communem opinio
nem maxime cum in descendētibz masculis per lineā
masculinā filiorum masculorum Auzie antiquis
dispositio dictę clausule locum habere poterat etiam
in perpetuum.

Item etiam quia si dictus don Gaspar sub verbis dictę
clausule esset vocatus induceretur correctio inconti
nenti vocationum precedentium in quibus post filios
dicti Auzie non vocantur los despuiqs de satua
sed filia Petri semboy seu illorum descendentes mas
culi et resultarent repugnantia cum precedentibus
aliisq. absurda in propria facti contingētia de iure
reprobata.

Item quod non fuit prohibitum contrarium quia dicta
laus non continet prohibitionem alienandi que dicitur
in (2) et in familia sed prohibitionem alienandi
in oppido que fuit (1) et (2) Item quod dicta
prohibitio non continet prohibitionem contrarii
in futurum Dominum et Vassallum et consulum
Dominorum Insuper hoc est periculum quia agnatione
et consanguinitate ab ea Vocatarum quam diu exsta-
rent et deinde Vassallorum et hanc considerationem
mouisse testatricem Verba clausula expresse signifi-
cant nisi dicamus rationem esse contrariam dicto
et quidem dicta oppida sunt inter se et de (1) et (2)
et conueniunt presertim les beneuolentes que committunt
divisionem non recipiunt aliquid Inevitabiliter discor-
dium seminario et Invisura tamen et relatione ad
modum Magnifici rectoris et quibus et in (1) et (2)
bus partibus approbata et etiam ex (1) et (2) de
positionibus euidentissime constat et nulli dubium
est testatricem esse Christiane pietatis et affectione pre-
dicta (1) et (2) in omni precepto Presertim cum ipsa
emisset tua ex dictis oppidis de les Beneuolentes teste
processu) alijsque oppidis coniunxisse et sic dicta (1) et (2)
non inueniuntur fuisse neque extraordinarium et Inmo-
dum frequens testatrix fuisse bonum huiusmodi
prohibitiones facere propter suam etiam deficientibus
personis ab eis rectoris et contemplatis

Item quod dicta non est contrarium dictae prohibitioni di-
uidendi eorum Petrus et uxor sua reliquerit usum fructu-
tum de vita et hospitali generali valentia proprietate

Non Verba testaturis quia feminae et Illudate et
generis mulierum non sunt referenda in eam
Iuris Iudicium sed sunt recondenda in eam et com
muni et in eam quod in eam et in eam et in eam
suo de iure per se in eam et in eam et in eam
sua inter omnes et in eam et in eam et in eam
utroque et sic iure per se in eam et in eam
positionis inter se et in eam et in eam et in eam

Item etiam ex alio dono quod ibi non fuit con
grua quia in dicta clausula in casu contraveniens
locatur proximo suus per lineam masculinam
Ius in successione et quidem hoc est intelligendum
de successione iuxta vocaciones precedentes Nam
in eam et in eam et in eam et in eam et in eam
et in eam et in eam et in eam et in eam et in eam
et in eam et in eam et in eam et in eam et in eam

Super dicatione aut confectione femi
narum et defendendum et in eam et in eam et in eam
et in eam et in eam et in eam et in eam et in eam
et in eam et in eam et in eam et in eam et in eam

Ita conclusio est vera et que penitus defendit Ma
ginas aduersum et in eam et in eam et in eam et in eam
illarum et in duobus filijs masculinis et in eam et in eam
us procedentes non sunt potius in conditione famul
abest ut sint vocate Itaque superuacuum est de pre
sente confectione tractare Hanc conclusionem pro
sequenti

Primo ex dicta sententia regia, qua regis Jacobi
Ortuna fratrum fuisset, forte in aliquo
homine suum sufficiens rationem habere
sionem suam, et per hoc, quod in fine
hujusmodi sententia, in qua dicitur
vitam perpetuam rationem conservari bona prae
fione et negare istud aduersariis, et negare
principia. Et infra in vers. 8. tercio qua
Secundo quia dicitur, et quod quanto
sunt et alie fratrum de reuerentia sine filiis
cantur filie de mosen perot semoy de necessitate
et non tantum reuerentia, quod in mosen
ad dno q de necessitate non ex arbitrio dno
sacra legenda ista conditio sine filiis masculis
quod quidem refert se ad testamentum patrum
Et in ad istas substitutiones diuersa facta condi
tione, sed ad ipsammet conditionem conceptam per
genitricem. Ita Morint quod importat conditio
nem in ista relatione. Itaque in ista relatione
sunt aliquae sententiae, quod per relationem
ad aliud maxime per se ipsum, et de paraula
et paraula
Tercio quia in istis motibus regis sententia filie
feminae Jacobi non excludit. Augram fratrum ergo
non erant posite feminae in conditione.

Secunda conclusio, facio modo secundam con-
clusionem et dico q. filii femine Augie antiqui
magis dilecti sunt patri quam filii femine
dumne ad conclusionem de filiis de morte Veri
semp. patet quia in testamento Joannis descriptis sunt
fideles post descendentes filiorum dicti semper ergo
et maiore rationis filii dictorum Jacobi et
Augie fratrum a Beata minus dilectorum non
sunt positi sub modo dicta conditione, ne sunt
melioris conditionis minus dilecti q. magis dilecti;

tertia concurren-
tibus p[re]dictis et filiis femi-
ne et illarum descendentes et p[ro]p[ri]a Petri no-
succedunt in p[ro]p[ri]a p[re]dicta conditione, cuius pos-
sum succedere et p[ro]p[ri]a p[er] data legem ad testa-
mentum p[re]dictum et filias de consuetudine Senbo-
rum quia se refert ad illud testamentum, tum quia
in dicto paterno testamento post filias d[omi]ni
descendentes Petri Senbo-
rum antiquioris, et sic dicitur de filiabus filiorum
eius de quibus modo loquimur.

Si submittamus materiam coniecturarum (factis
dictis presuppositis) esset absq[ue] necessario propositio in
vanum tempus conterere,

De Confessionibus

Dictæ confessiones preiudicant confitentibus et
habentibus causam ab eis non inuenio doctores con
tradictantes. Unde Don Gaspar et Dona Anna sibi pre
iudicium fecerunt et don Ludouico habenti causam
ab eis ex iure c[on]f[ess]o, et eo propria persona erat mas
culus ex femina non vocatus nec positus in conditio
ne,

Torres

De iudicio hominum et de iudicio dei
et de iudicio angelorum et de iudicio
sanctorum et de iudicio reprobos

De iudicio

De iudicio hominum et de iudicio dei
et de iudicio angelorum et de iudicio
sanctorum et de iudicio reprobos
et de iudicio hominum et de iudicio dei
et de iudicio angelorum et de iudicio
sanctorum et de iudicio reprobos

De iudicio

+

Q. sit Inductum fidei commissum ex prohibitione
dimissionis, seu alienationis locorum de Alcan
tera facta per Beatricem desponsum Insuper
mento Patet ex sequentibus.

Primo quia ut est vulgatifimum In Jure nro fidei commissum
etiam Inducitur ex confessione etiam si ex verbis
expresse illud non appareat ut p. oes. dt. in. l. hoc est
mei. d. cum ita. ff. adtreb. gma In veteribus voluntatibus
et maxime Infidei commissariis substantiis predominans
est mens et voluntas testatoris. In modernis pri
mum locum. ff. de condicio. et de mon. l. cum virum.
C. de fidei comis. cum vulgatis. subsistit enim In his mens
confesturata, ut in. d. d. cum ita. Socy. con. 12. et. 43.
visib. vol. 3. Teci. con. 38. fran. curti. con. 40. In pre
sentiarum. col. pen. et con. 51. et alibi pluries. gma
ut p. bal. et alias in. l. quoniam Indignum. C. de testam. et
p. Bal. et Jaso. late in. l. 3. C. deliber. preter. mens
testatoris attendi debet que verbis prefertur his
confesturis id apparere possit: quod si posito quod de
confesturis colligitur expressa dispositio semel in glo.
bal. Aug. et hos. in. l. preter. in verb. approbat. ff.
de non. oper. nunci. etiam namque quod legitime confes
turis eductur Inducit evidentem voluntatem et si
verbis expressum non fuerit. l. licet Imperator
ubi. bar. et coe. scriben. id not. ff. de lega. 1. l. qui
dum testamentum. de vulga. l. brio. d. l. itaq. de lega.
2. l. l. itaq. d. questum. de lega. 3. l. si tutor petit. ubi
glo. ordi. C. de pericu. tur. que deegenter inquis. con
feturas ac presumptiones legum prefertim iuris
que ex verbis testamentum deducuntur fore liquidissi
mas probationes, quia ut dictum est, mens que de con
feturis eductur dicitur expressa dispositio: et etiam
de p. quibus glo. verb. probatur in. l. 1. C. de testa
mentis. gma gma q. quando lex requirit liquidam pro
bationem sufficit probatio que fit per confeturas
legitimas. l. dimortis. d. si mulier. verbo. palam. ff.

solu. matris illud palam constare Inquit quod confes-
sio comprehenditur.

Que omnia bona etiam habent ad inducendum etiam
fidei commissum ex prohibitione alienationis non ex-
pressa causa propter quam alienatio prohibita fuit
sitacite et ex confessorio testamenti id colligatur
non erit contra dispositionem res. d. dmi. l. filius fami-
ff. de leg. j. non enim dicitur undum alienationem
prohiberi illud quod ex causa ista vel subintelle-
ctu vestitur. hoc tenet expressis glo. j. l. quoties ab omni-
C. de fidei. omni. ubi. ita. bar. in. d. d. dmi. na. 4. al.
ibi in prim. qui legitur respectu persone subintel-
lectu. fas. in. prima lesu. d. d. dmi. in. 8. et. 7. d. de-
con. 23. in. 3. idem. con. 49. in. 1. ubi citat oliv.
idem orientem in. con. 205. in. 12. et linc. Roma.
con. 457. hoc idem dicit in fm ratione respectu per-
sone seu linc contemplare. fran. a Rip. in. d. dmi.
in. 19.

His premis elicienda sunt in confessorio
dispositione et verbis. d. testamenti quibus median-
te confessorio. Ino. Ino. regit. confiteri. Inductum
fuisse fidei commissum Infirmum ex ratione
de ratione rationis. d. testatoris contemplari. In vlti-
mis verbis dispositionis sequitur locutus fuisse vire-
turus ibi. Pater meus et filii mei et successores mei
vbi latius dicitur In vltis verbis et vltima voca-
tionem Infirmum contra rationem. d. d. d. dmi. d.
d. dmi. et In. d. d. d. dmi. l. qui dicit. ff. de verp.
oblig. et in. l. d. d. dmi. ff. de Rebu. d. dmi. vbi.
d. dmi. in. 1. et In. d. dmi. C. de fidei. et In vltis
quingentis locis. tam legendo q. consulendo illam vire-
gatem et communem eliciunt conclusionem. vbi q.
quoniam testator prohibuit alienationem bonorum
extra familiam ad testamentum canonis ab illo
na remanent Infirmum tunc Inductum fuisse
fidei commissum affirmant. tam In vltis mortis pro

hibitis, q̄ In casu alienationis: Et quia esset p̄rogati-
vum referre dices scribentes, et ne videat transcri-
bere que jam per alios copiosissime relata fuerunt
remittimus ad Antq. grabi. com. opinio lib. 4. de fidei
com. oncat. g. m. 97. pagina m. gi. 540. ubi offert
transfere communem opinionem.

Collige etiam et aliam communem consensionem,
vitz q. grango testator prohibuit alienationem
simpliciter, non exprimendo extra familiam cuius in
sextione tñ ipsius cause, vitz, v. bona Infamia
conseruentur. Inductum fuisse fidei commissum In
casu alienationis, vt tenet dcy. in. d. d. cohere,
des. m. 19. ver. gnare, et vetting. casus Curti. Inno.
con. 43. m. 10. vol. 1. gnoscit alios quam plures
citat Antq. grabi. In citato loco m. 7. quam ma-
gis eorum affirmat Grabi. In casu alienationis Infi.
m. 9. d. p. 99.

Et litio etiam et aliam communem consensionem
exponere dcy. et bar. in. d. d. coheredes. l. qui rone
in ver. Item dicit dcy. quem ita intelligunt quam
plures doctores citatos p. d. Antq. grabi. In cita. lo.
m. 33. vitz q. prohibitio non alienandi extra fami-
liam non adjecta causa vt bona conseruentur
Infamia sed simpliciter Inductum fuisse fidei commissum
In casu ad minus alienationis.

Et licet et aliam communem consensionem ex d.
d. diui prohibitionem vitz alienandi simpliciter
ex m. d. causa factam non valere. et hoc
non posse modo aliquo operari fidei commissum vt
ibi p. res. tñ si sit expressa causa vel contraria
ta persona seu familia cuius res respectu aliena-
tio In multa fuit et communis consensio que ex d.
d. diui, et, p. d. fratres. l. peto. de lega. 2. de sumi-
tur valere et operari fidei commissum Intra prima
consensionem superius per nos desumptam non so-
lum In casu alienationis, verum etiam In casu mor-
tis concessa tamen licentia alienandi In aliquem

ut perpetuo manerent vincta et inseparabilia
p. l. p. Intra glo. In verb. filijs. d. l. codicillis. d.
Institus. ff. de lega. 2. et ibi Joan. de Imo. ver. q. 1.
nota diligenter. Alex. con. 25. In fi. vol. 2.

Quarta sumitur confirmatio ex d. prohibitione
omnium ut per Jo. d. con. 52. col. 2. ver.
sed hic non solum, signanter ecce q. d. prohibitio
facta fuit per verba multum pregnantia et
sepius repetita quae causa censetur iudicium fidei
commissum etiam in casu mortis ut tenet Jo. con.
con. 11. col. 5. ver. confirmantur premissa. Deci. In
con. 23. m. 4. ver. ex verbis enim cum alijs citat
tis p. Gabriel. In cita loc. m. 14. quibus legitur
fuit iudicium. d. l. ballistas. ff. de trebelli.

Quinta sumitur confirmatio ex dictis verbis, per
expressam mentionem proinde arto. l. successores
mei, perque verba, successores mei, intelligitur
d. verba, in nobiliiori significatione de successoribus
sanguinis intelligitur quae legitima successio
nuncupatur. l. a. d. 1. ff. pro socio. quia per.
des. Intra glo. In verb. proxi. l. pater. d. pater.
ff. de lega. 3. In propriis terminis d. verbis suc
cessores, dicitur fidei commissum non induit verba
consideremus tñ induitur considerando mente
quae verbis refertur per supradicta tñ etiam
quia ut per Alciatum In l. potest. ff. de verb. -
signi. Intra glo. d. l. intellig. l. emperor. In verb. In
causa. ff. de pact. quandoque resedunt propria
significatione vocabuli ut pote quando id subiecta
materia sonat, et narrantis Invenio et sic q. m. b.
omni verbum, successores mei, esset propria
significatione herede et extraneum comprehenderet
da. l. in annali. C. de lega. 2. d. d. pater. l. pa
ter, tamen attenda materia subiecta et narran

his iocundis per rague postea dicit In fine ran
fuerit ibi longi a me. pro quibus pareretur me ex
lo que de iudicia posita veniat ala successio de
mos bene. que verba velle bene referri possunt
ad hanc eandem sententiam sed ad hoc eandem qui ad
in testamento venire postea cum qua glo. conseruat
fuit. atque. In. d. s. diu. m. 19. et na videatur
a iudicem successione proprie ante ferri contra
locum antistitum In. fi. c. de fidei com. q. ratio
asumit Cyn. In fi. test. l. quotiens. C. de fidei
com. ad iudicandum fidei commissum In familia
testamentum In materia prohibitionis alienatio
nis quae videtur. si.

Sexto sumitur coniectura quia In calu contra
sententiam iudicantis propinquioris de sanguine
eiusdem testatarius ibi. ibi. contrarij serafet
quo calu videtur Inuentum fidei commissum, ut
p. Arim. con. 122. col. 1. ver. et hoc exp. vol.
2. conseruat glo. d. s. diu. verb. respectu. ubi
tracium videtur tenere, Pan. cast. ibi. contraguet
est idem ter. et Rip. ibi. m. 19. p. ter. In. d. fi.
In fi. de leg. et. l. 1. C. de his que pen. note adici
untur, et per ea que sit Arim. In citato loco, que
refert Ant. p. grabi. In loc. cita. m. 24. qui id
tenet. nec non quia ut puerit per Pan. Parisi
con. 17. col. 1. et seq. vol. 3. quem citat grabi. di.
conser. 9. m. 43. et si non sit p. testatorem expres
satio vel causa sed tñ dixerit q. In calu contra
sententiam alij fuissent suscipiendi ut In nostro ca
In tunc illorum favore videtur iudicium fidei
commissum ut per Cyn. m. d. l. quotiens. C. de fidei
com. In fi. considerando etiam ad hoc qualita
tem rei prohibite per ea que not. dt. In. d. s.
diu. vi. etiam ad hoc Ang. con. 168. m. 5. ver. forā.

Septima et ultima consideranda sunt verba
verba. d. dispositionis ibi. A quella vngar abla
mateica prohibito almet propin. & areu reg
queli iungantur cum alijs iuxta. appolito,
fieri perpetuum vult et / que omnia ver
ba sunt dispositiva, cum. d. prohibito sit on
clata et seminata pro iungimur & tenen
tur ^{enim} iuxta dispositione, quia fuerunt positi
subduplex prohibitionis argu. dispositionis
regna In. l. l. i. cum glo. ff. de heredi. In. l. i.
et. l. cum ang. cum vulgarib. & filii positi
subduplex conditione censentur vocati et po
siti iuxta dispositione, considerandum est etiam
pro ista consideratione de i. In. d. con. 23.
m. s. v. octavo, et ultimo, ad hoc videtur, quod iuxta
dicta verba In. i. et In. fin. d. clausula positi
tib, Invenitur fidei commissum quia per ista
verba que In fine sentitur declaratur quod
non fuerit intentio alij prefati, & ma
In iuxta ad augmentum non debent operari
diminutionem, ut ibi latig. Salva correctione
ff. dominorum de Regio consilio.

Th. corda. a/
Tallada

Handwritten text in a cursive script, likely a letter or document. The text is written on aged, stained paper and is mostly illegible due to fading and ink bleed-through. The script is dense and fills the upper half of the page.

Handwritten text in a cursive script, likely a letter or document. The text is written on aged, stained paper and is mostly illegible due to fading and ink bleed-through. The script is dense and fills the lower half of the page.

[illegible]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

~ Pro hospitali generali ~

Cogor ex temporis angustia summam et per capita procedere. Primum est beatricem despuig. super cuius ultima voluntate contenditur. Habuisse liberam facultatem testandi circa loca de Alcantaria Bene. Vides et Rasol, et quidem hoc ipse partes satis fatentur cum ex eodem testamento agant et excipiant testis processu, et propterea potuit dictis locis imponere, si quam voluit. S. disponat. in aucten. de nup. col. 4. l. In reman. data. C. mandati. ad. in. l. filius famil. S. diu. de legar. 1. ff. lare Paris. cons. 19. n. 43. lib. 2. Nam licet in testamento patris illius aliqua clausula reperiantur fideicommissum inducentes et familiae prospicientes, tamen ille omnes fuerunt ex codicillis dicti testatoris expressi et ad lueram reuocati et propterea illarum nulla ratio habenda est. S. i. In di. quib. mo. testa. infir. per bal. in. l. fi. C. de usur. ex fruct. legar. ter. in. l. 3. S. item si ipse. ff. si cui plusq. per leg. falc. l. si iure. ff. de legar. 3. Et cum sermo incidit de testamento paterno figendus hic est tantum per et considerandum ad causam iustitiam, quod dicta Beatrix despuig. quando suum condidit testamentum plenam habuit noticiam dicti testamenti paterni et contentorum in eodem, Interq. illud primum et sepius repetitum legitur ut bona in familia despuig. remaneant rogataq. fuit filia id facere. Et tamen ipsa in suo testamento nullam de dicta familia mentionem fecit, neq. ex dicto testamento reuocato aliam partem assumptam prater illam vocationis filiarum de sembo. ut iam ex hoc conijci non possit testatricem de hac conseruatione in familia non cogitasse, et qui cogitasset, disposuisset, quia verum est quod cogitauit et sciuit et tamen non disposuit, Unde manifestum fit dictam testatorem penitus noluisse dictam conseruationem, sed eam reuocasse argum. a contrario et l. titius. S. lucius. ff. de lib. et post. et. l. fi. C. de post. heres. Inb. et glo. in. l. Tale pactum. S. fi. ff. de pact. et ita tradit. Sero. cons. 93. n. 9. col. 2. nam si validum est argumentum voluntatis quod si cogitasset dixisset, efficacius multo est voluntas quod cogitans non dixit.

neg. disponit. Et idem operetur propositum in proposito et

Secundo loco extra omnem est dubitationem et legato facto adon Petrus

despuit locorum de Alcantara. Denexides et fol. Hospitali generali Sumb
vrbis et usufructus eorum dñr eufragus dicti testatus olim uxori non fu
isse contrarium prohibitioni diuisionis a beatrice despuit cum suo testo

indicare non enim dictum legatum separationem distor locorum mixte con

tineri, quinimo attenda qualitate legatarum dicendum est voluntatem testa

tricius efficacius obseruandam fore, quia hospitali prefatum dicta loca nec

alienare nec diuidere poterit. Clem. quia contingit. de relig. dom. Bar. in l.

omnia. C. de epis. et cler. bal. in aucten. quas actiones. C. de sacros. eccl. fel.

in cap. de quarta. de prescrip. Et licet diuisio sub alienatione contineatur

et sic prohibitus alienare sit etiam prohibitus diuidere. quia diuisio spe

cies alienationis est. l. 1. C. comu. ver. iudi. l. si pupillorum. ff. de reb. eor.

bal. in l. 1. C. si aduers. trans. Veruntamen sub diuisione non continetur

alienatio, non enim qui alienat diuidit, neq. qui legat diuidit ita consulty

in l. in hoc iudicio. §. si inter socios. ff. comu. diui. et in l. idemq. §. si.

ff. pro socio, et faciunt tradita ab andr. de serm. in. §. pueri adu

catul. de p. h. feud. alie. per federicum in opus feud.

Tertio loco inferitur necessario ex preterenti non euenisse conditionem et

casum in quibus testatus vocat ad dicta loca et eorum dominum proci

miozem ipsius testatus per lineam masculinam et cui ipsius heres

diras obueniret quia modus vocatio sub reita et expressa condicione

facta sunt nempe si fuerit dictorum locorum diuisio quia tamen non

cecidit illudq. conditio propterea et ea pendente nisi expona

tur in esse neq. actus dicatur perfectus. l. si quis sub condicione. ff.

si quis omis. cau. test. l. pecuniam quam. et ubi alie. ff. si rer. pota.

cap. si pro te de prescrip. in 6. et nisi conditio impleatur conuincit dis

positio. l. item quia. §. 1. ff. de pact. l. qui heredi. §. plantius. Vbi Bar.

et docy. ff. de Cond. et demonst. l. hoc fare. Vbi alie. ff. de ver.

...conclusio in dotali forma ut per bal. in aut. in. mat. et auct. C.
...quando mulier tu. off. in. p. d. d. c. in. cons. 122. n. 19. lib. 1. Ruy.
...et forma est ad conueniendum obseruanda. d. in. l. 1. ff. de lib.
...et conditio est implenda in forma. s. perific. l. qui serui. §.
...de cond. et dem. s. ubi bar. in. si conditio ipsa in minimo
...non dicitur implenda glo. in. l. re bona fide. ff. de contras. empt.
...con. p. n. v. Menoch. cons. 35. n. 4. Consequitur ergo ex his
...cum testatore illud fidei commissum ex vocationem reuo
...et per geminata verba emere long
...et omnem separationem et diuisionem prohi
...in tantum diuisionis prohibitione sicut et per testat
...voluntas arg. legis ballista. ff. ad trebell. bar. in. l. cum trimus.
n. 11. C. de agric. et cens. lib. 11. der. in. l. 1. c. de part. et mod. ge
minatis. s. peratur. ut omnis et electio in fine. peractio et plodatur
glo. in. d. em. 1. in. verbo d. res. s. de. per. per. quam et tollunt. s. ab.
in. l. si constans. n. 33. ff. solu. mat. s. per. cons. 4. n. 23. con.
30. n. 3. cons. 52. n. 2. v. bellong. cons. 6. n. 4. et 5. Cessante
igitur ut vere cessat in occurrenti casu diuisione et separatio nullius
penitus considerationis esse debet vocatio in eo casu facta neq. ad
aliu. casum extendi pot.

Quarto loco certum est electione proinde clausura nullum verbum
in ea testatorem protulisse per quod velle loca predicta in familia
deponis remanere sed sola diuisionis prohibitione contentam fuisse que
in modum ergo de iure dubium non est et frequentiori doct. et hola
Ceterum q. ubi tantum et simpliciter prohibetur alienatio et fa
miliam et non additur quia voluit in familia remanere non induitur
simpliciter fidei commissum sed solum alienatione extra familiam sequa
l. pater. §. filiam. ff. de leg. 3. ubi bar. l. filius familias. §. cum pr.
ff. de leg. 1. l. pater. §. fratre. ff. de leg. 2. bar. p. d. d. inum. in. l. qui
dome. §. coheredes. ff. de verb. oblig. ubi auct. et soci. Castrensis
in. l. filius familias. §. diui. ff. de leg. 1. et in. l. quoties. C. de

Animaduertendum est etiam quinto loco ex verbis testatoris
non solum prohiberi non esse alienationem sed potius permittendam
dum prohibet successoribus suis in dictis locis ne eorum causa qua
cumque urgenti illas separant per venditiones alienationes aliquas
donationes sine permutationes etc. Quae verba manifeste perser-
vunt testamentum minime refutasse cuius alienationi sed soli diuisioni
et dummodo diuisio non fiat permissis loca praedicta alienari quod
est maximi momenti et probatur nam si dicta loca inalienabilia con-
tinere voluisset diceret utique quod interdictum successoribus dictorum
locorum sine per viam venditionis sine donationis seu et alienationis
sed cum nihil tale dixerit dicendum est quam conseruationem non vo-
luisse quia quod testator non loquitur velle non potest sumitur. l. si seruus
§. non dicit. ff. de acq. seru. l. vna. §. si autem id differentis. C.
de cad. toll. l. quod labeo. de supell. lega. cap. 2. de trans. epis. per
que iura solent ad. dicere presumptionem esse quod licet nec testator volue-
rint illud quod non expresserunt cum facile fuerit id exprimere Dec. con.
442. n. 9. con. 513. n. 11. Gozad. cons. 29. n. 16. et Cons. 73. n.
9. Paus. cons. 31. n. 7. et Cons. 58. n. 5. lib. 2. Son. Jun. cons.

ergo maxime est ne contra expressa verba et declaratum cum illis men-
tem testantis alienationem cum divisione confirmamus et unum capia-
mus pro alio, Probatum etiam promissa et regula tradita in l. cum
prior ff. de iudicijs l. ecco ff. de test. l. qui filium d. item respo dñi
ff. de fundo instructo, ubi exceptio unius firmat regulam in rebus
et lare de reg. in reg. l. ff. de reg. iur. n. 26. et seq. sanimus tradita
ab alio. con. 133. n. 9. lib. 6. Vnde vultur quod quando testator in certis
casibus substituit et alios omittit censetur in omnibus contrariam dis-
positionem facere ad Joem Castren. in l. cum acutissimi. n. 6. C. de
fideicom. Unde cum non prohibetur testatore vendere seu alienare
sed tantum vendendo seu alienando dividere dicendum est non
fuisse prohibitam alienationem, nam ea verba enumerative et
propter aliud profertur et in se ipso non continent prohibi-
tionem. bal. in l. si voluntate. C. de fideicom. liber. l. et si verba
C. de test. mili. cap. si. de success. ab intest. Vbi abb. n. 19.

Sexto loco notum est interminis iuris quod modus prohibitio se-
parationis locorum in dicto testamento facta omnes et quoscumque suc-
cessores iste testatoris etiam singulares in dictis locis et tam de
familia quam extraneos et quoscumque dictorum locorum possessores et quolibet
titulo sine emptionis sine alio ligat et obligat. l. in hoc iudicio.
d. si inter socios ff. comu. divi. l. item que. d. si ff. pro socio. l. alius
est. d. si ff. de reg. iur. Socy. in cons. 11. col. 1. cons. 13. col. 2. con. 32.
col. 2. vol. 3. bar. in l. facta. d. si heres. ff. ad trebel. Id quod enim sen-
tius apparet ex ipsius verbis testamenti. Ibi successores mentis en-
los dñs locis, Ex quibus verbis certum est de iure quod respicit
singulares successores unde licet abs appellatione successorum
comprehendantur universales ut per. dd. in l. quidam. d. is aut.
ff. de evendo. Illud tamen est in dubio ut per bar. in l. pater. d. m.
ff. de leg. 3. sed Vbi certa est et clara dispositio ut in casu nro,

singularis omnino continentur, probatur Socie de cessione ter. In l. quo
tunc C. de heret. Inst. Succedunt quippe in re certa nempe in lons. Et
quidem hec prohibitio ad singulares successores transit quia est quedam
species servitutis realis vbi res in pona ter. In l. cum fundo. ff.
de serv. rust. predi. Vbi bal. ex Socie etiam manifestum fit
ex alijs verbis testamentis ad finem clausule positae, Ibi dicitur con
traria fieri ex attenta per aliquem de possessoris de iis locis quod
verbum possessoris quoscumque locorum possessoris complectitur et
quousque titulo Inno. ex fine titulo, satis namque erit quod possideat
ut legi testamentis subiiciatur. l. iusta. ff. vti possidetis. Inno. In
cap. cum olim. de pignus. Card. Clem. 1. ut lise pend. bal. ex alio.
In l. sciendum. ff. qui facies. cog. Non ergo licet saluacione
recte sermonis verba testamentis ad vniuersales successores tan
tum referre et eorum grauiamine quod dei communis conficere

Sed illud septimo loco certum est colligitur, et primum et prime
dicendum, estque maxime aduertendum quod prohibitio diuisionis minime fac
ta fuit fauore familie aut agnatorum sed simpliciter fauore vassalloy et sa
bitantium In dicto locus. Nam patet, quod ut distinetur de familia aut
conseruatione in ipsa nullo modo fuit verbum testamentis In clausula diu
prohibitionis. Et venditioni ac alienationi dum fuit omne diuisione
locum dedit Et successores singulares ac possessoris quolibet assumpti
que omnia ex cessione familie manifestam faciunt, Satis quidem
et alijs In testamento dispositis de prudenditur affectio ad vassallos
et quod in quiusmodi prohibitione illorum habita fuerit prapua et vnica
ratio, In primis ex constructione ecclesie quod licet habitatoribus et non
soli domino Incumbat Ineta consuetudinem cuius Regni notissima
verum testamentis ex suis bonis illam construere iussit vtiq. In vassal
lorum Beneficium, Preterea In ducenda aqua ex flumine de fucar
et prapua dictorum vassalloy vtilitatem Regni. Rursus In
grauando heredem ne solutiones creditoribus differat, ea namque sunt
ratio ut promissio contra vassallos et eorum bona executiones

minime fierent. Et ultimo loco ne inter ipsos uer orientur et contentiones
propter confinia et alia huiusmodi sed in pace uiuerent eundemque Sabo-
reni dominum atque onera facilius sustinerent et exsoluerent debita ap-
portum unitatem et in separationem quia certum est quod quo maior erit
vicinorum et populi numerus eo commodius multo uiuent, et Ser-
est uera et germana mens et intellectus uerborum testamenti. Con-
firmantur praedicta Nam huiusmodi Inseparatio quo ad ipsos duos gra-
uis et onerosa est nimis cum de nulla quantitate ugentij et neces-
saria causa dotis fieri uideatur qui in iure exigitur a quocunque fideico-
misso autenticare et ibi. d. C. com. de leg. permittatur eis loca
diuidere. Solut ergo dispositionis fauor uasallo deponit et ad
eos referendus est, Neque praemissa obstant illa uerba per da la mia
Serenna et Senoria de lo dno lloco. Namque sigillatim et prout sonat
sunt accipienda et ut illa uerba successoribus meis et possessoribus con-
formia sunt et hic est illorum sensus ut quicquid uniuersalis successor
et testatus sine particularibus qui contrauenerint amittat prior Se-
ditatem, Secundum possessionem et dominium locorum et sic nullus suc-
cessorum penam euadat Et si opponatur si uult ut amittat uult
ergo ut habeat. l. ad rem mobilem. ff. de procu. cum simil. Repodes
necessarium esse quod quicquid habeat et similiter qui priuabitur ha-
beat, Sed non est necessarium ut uniuersalis successor aut fideicomis-
sus habeat poterit namque quilibet e quouis titulo alienationis ha-
bere ut ex praedictis resultat. Quod uero addit, et uinco abla-
mateica prohibens alios proximis et prudentis quidem in hoc tes-
tamenti consilium animaduertitur quod degente et familia sua con-
fidit ob affectionem quam ad dicta loca haberent et l. leg. tutores.
C. de admi. tuto. cum simil. Et propterea liberos et amicos uin-
dices et ultores contrauentionis fierent. Et quidem cum tota Ser-
clausula unitatis pro muro sit contra separationem ad alium que-
ram casum, neque ex uerbis neque ex mente extendi potest. Sed sic
tametsi etiam subendum est, nam si preteratur testamentum

et illis verbis quibus vocat proximior per lineam masculinam ad qua
Citarem masculinitatis animum aduertisse ut video In sententia Regia fu
que perpenditur. Consideretur obsecro q In tota dispositionis serie dictio
masculus seu masculinitatis nusq reperitur appposita ex hoc loci tan
tummodo illius In mentio vbi vocatur proximior per lineam masculi
namq Sub quibus verbis Verum non est In terminis Juris q masculus
vocatus sit quoniam ex femina per lineam masculinam a masculo pro
creata si proximior sit In ea quippe verificatur ea qualitas descen
dentis per lineam masculinam. & ceterum. ad fi. Inst. de legi. agn.
succes. l. lege duodecim tabularum. C. delegit. Seres. glo. In. l. gal
lud. & nunc deleg. velleza. ff. de lib. & posth. vbi bal. Castrum. et
gas. et communiter Ita tenentur scribentes, que opinio certius In nostro
casu procedit In quo nulla adeo primogenij aut majoratus institu
tio ut est manifestum et appositum fidei commissum respicit tan
tummodo casum diuisionis qui sequitur non fuit.

Desultat ergo ex premisis Vocationem illam expressam proximo
ris per lineam masculinam de qua In dicta clausula In separationis
locorum minime suffragari parti aduersae et nullum expressum fidei
commissum In eius fauorem ostendi seu legi. Sed neq; confecturatum si
deicommissum perpetuum alij posse ex testatitiae dispositione de
monstratur, nam ipsa testatitiae qui liberos non procreauit posterita
tem certe diligere non potuit et affectio quam habuit ad familiam
de qua leuissima et parui momenti In ea fuit ut constet ex ipsa
Institutione Seres qui fuit maritus et ex vocatione plerq; autem qui
bus expresse iunxit ut uxores ducerent et familiam de vltima
et quidem non inique dotatas, et mihi p. prestarent priuatum eor
et eorum quolibet In quem hereditas deueniret bonis suis et hereditate
illamq; minime reliquit alijs de familia de qua sed eis vris pe
nitibus et etra neo ad dicta familia illiq; liberam reliquit bonos et
locorum dispositionem, Unde colligitur non tanti fuisse familiam

[Faint handwritten text visible through the paper]

In testamentis. ff. de leg. Jur. quia loquimur circa Institutiones
tantum, et testamentum conuatur. Ut ibi per d. ex Crab. con. 130.
Unde licet verum sit ex l. cum proponeretur ff. de leg. v.
Voluntatem testantis etiam tacitam fideicommissum Inducere
Necesse tamen est ut de tanta voluntate testantis appareat
aut ex confectis id quod probatur. d. l. cum proponeretur. ad fi. Jure
ta glo. d. l. quidam cum filium. ff. de heres. Inst. Vbi traditur Gal.
Simulam esse Vulgarem illam allegationem, talis est testantis
voluntas non enim sufficit sed voluisse nisi ea voluntas ad aliqua
dispositionem venerit. l. galleus. d. quidam uero. ff. de lib. et post. s.
Sed ut eo casu valeat qui ex verbis concipi possit. l. si quis in fun
di vocabulo. ff. de leg. v. Et tacitam modum voluntatem non suffi
cere ad inducendum fideicommissum, tenent de sig. cons. 205.
n. 5. Ray. 153. n. 80. lib. v. Rega. In l. heredes mei. d. cum ita
n. 17. et 31. ff. ad Tribel. Socy. Jam cons. 100. n. 13. lib. 3. Crab.
161. n. 14. Quibus promissis dies salua semper pare dominorum
Iudicum qui eam deliberarunt et conjectura in illa expresse
nullius momenti esse videntur. Ut ex supradictis resultat
Et etiam ex sequentibus. Primo quod attinet ad filiarum uocationem
de sembro cum omni iuris Imperatoris testis apponitis certe illa no
tarum Iuniarum singulis paratis intentionem, Nam eea colligitur
quod testatur nihil morata fuit agnationem quae per feminas mini
me conseruatur cum mulier agnationis finis sit supradictis Ju
ribus. Et rursum ponderanda sunt illa verba limitatiua et
testamentaria. Ibi quoniam ena quae eas tanquam tenent, non enim
admittunt nisi tantam substitutionem factam de filiabus pro
dictis, cetera vero omnia excludunt ut probatur. In l. i. ff. si quis
Ius dicit. non obtemper. l. i. C. de pati. potest. l. ab eis. C. de pro d.
minor. et ea uocatio fuit iam extincta penitus et euamur et
superuuentia dondicti de quibus ut supra fuit dictum. Se
cundo salua pare dictis sententia ubi testatur Iudici unionem

Locum non prefatur quidem illa verba de quibus In sententia scilicet pro
magiori declaratione sui voluntatis sed solum dicitur Exequatur es ma
voluntat ex dictis, sed praefatio dicitur In voluntate testatrix
dicta est non quidem commendans familiam aut conservationem illius
quia id non exprimitur et etiam patet ex verbis qui sequuntur Per
agendas voluntas est ordinaria. Unde cum nulla de familia In hac
voluntate mentio facta fuerit suppleri illam minime debet ex supradic
tis, Tertio quia salua eadem pace quod dicta sententia In fertur ex
prohibitione divisionis perpetuam donationis alienationis ex Inven
dictum fuisse omne genus alienationis manifeste deservit vero ac ger
mano sensui verborum Ut supradictum fuit. quoniam permixtum fuit
ex illis verbis alienationes sublata tantummodo divisione et ut nota
testantis dispositio obsecratur alienationem et venditionem locum
habere dicendum est dummodo non interat divisio, est tunc vere In
debitum testamentaria dispositio. Quarto quia In dicta sententia recitatur
etiam promotiva series clausula prohibitionis dictae divisionis ad
confectionem eliciendam perpetui fideicommissi et tamen illa res re
longe aliena et separata est, ut late supra dictum fuit, et pro
terea non est facienda illatio. Examinamus exult. ff. de minor. Cum
illa etiam causa qua In dicta sententia ponitur de consuetudine generali
notandum, si solum respiciamus primam Institutionem Vera est, sed si sub
stitutiones alias falsas, nam ex feminis datur successio ut fuit dictum
et non sequitur Institutio filios autem ergo pro dilectis masculis
et perpetuum Invenit fideicommissum, Nam si hoc procederet,
qualibet Institutio filiorum pareret fideicommissum perpetuum quod est
maxime absurdum quod etiam comprobatur quia certum est ex
testamentariis verbis In ea substitutione si sine filiis et si filii major
dicti autem decesserint relicta tantum filia, Illas quidem feminas de
fuisse fideicommissum In quo alter filius autem vocatus et editus quia
nulla In ea dispositione masculinitas mentio facta fuit Ut dictum
est probatum iam supra est Et eccum enervatur illa distinctio

Inter masculos et feminas et masculos dilectio de qua iudicata sententia
quoniam ea statim ipsa testatur recedat nullis verbis sive sive pro
miscuis et tam feminas quam masculos comprehendentibus,

Et est circa dictam sententiam considerandum quod predictae omnes causae
et rationes in illa apponit de iure non subsistant ut vere non subsis-
tunt, tamen in sua dispositione quatenus ad iudicandum loca de alcan-
lara bene videtur et talis dicto don petro de quibus iuxta quidem fuit
et ea causa vera in eadem sententia expressa scilicet quia loca de alcan-
lara iudicabilia facta fuerunt, nec oportuerunt separari et dividi ut pre-
tendebat adversarius contra quem lata fuit dicta sententia sed debue-
runt omnino ab uno domino possideri pro observatione predictae dispo-
sitionis. Sed ex sola ratio quae in eadem sententia expressa est esse
potius ac debuit illius basis et fundamentum licet iudices illam con-
jecturis fidei commissi ornare voluerint quod tamen testatur nega-
voluit negare praesentem. Sed et ponderandum est quod dicta sententia
regia non approbat neque confirmat simpliciter sententiam iudicis
in civilibus in qua laque ponitur perpetuitas pretensi fidei com-
missi sed solum confirmat eam respectu ad iudicationis locum
et propterea legitur in dicta sententia illud verbum in quantum
quod limitativum est. l. si. d. si. C. de iur. delib. Et quidem pre-
dicta sententia sola opinione doctorum qui ei subscripserunt nititur et
cum materia subiecta conjecturalis sit et opinativa liberrime est
aliis doctoribus aliter etiam opinari et decernere veritatem amplex-
tendo quae opinioni prevalere debet et etiam possibile a testatore
dicta potius observanda est a quo nullo modo recedere licet. Et
considerandum venit ultimo loco quod apertissima debet esse adver-
sarii iustitia ut contra causam suam contra reum et contra pos-
sessorem pronuntiatur, nam si dubia est pro his est omnino pro
nuntiandum. l. sunt persone ff. de relig. et sumpt. fune. l. arri-
anus. ff. de actio. et oblig. d. Commodum. Inst. de interdictis. Et
Indubio pronuntiandum est contra ex libere. l. alius. C.

deferunt. et non adeste fideicommissum Ut consuevit. Crab.
Cons. 130. in fi. et alciat. Respons. 483. 2.

Haec scio saluo meliore iudicio
gouey nre des

[Faint, mostly illegible handwritten text follows, likely bleed-through from the reverse side of the page.]

Handwritten text in a script, possibly Arabic or Persian, located on the left margin. The text is oriented vertically and appears to be a marginal note or a small section of the main text.

Hospital S. de Alcantara
Medes

The manuscript page is severely damaged, with extensive staining and discoloration. The text is written in a dark, cursive script, likely from the 16th or 17th century. The page is framed by a thick, irregular border of dark ink or paint, which is also heavily stained and discolored. The central text area is also heavily stained and discolored, with many words being illegible due to the damage. The overall appearance is one of extreme age and wear.

[The text on this page is almost entirely illegible due to severe damage and staining. The script appears to be a historical cursive, possibly from the 15th or 16th century. Some faint words and fragments are visible through the dark stains.]

[illegible]

[The text on this page is almost entirely illegible due to severe damage and staining. Only a few fragments of words are visible:]

conuectio

...sentent. d. testamenti

...in caratione non e

[The text in this block is almost entirely illegible due to severe damage and staining. Only fragments of words are visible.]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

37
 38
 39
 40
 41
 42
 43
 44
 45
 46
 47
 48
 49
 50
 51
 52
 53
 54
 55
 56
 57
 58
 59
 60
 61
 62
 63
 64
 65
 66
 67
 68
 69
 70
 71
 72
 73
 74
 75
 76
 77
 78
 79
 80
 81
 82
 83
 84
 85
 86
 87
 88
 89
 90
 91
 92
 93
 94
 95
 96
 97
 98
 99
 100
 101
 102
 103
 104
 105
 106
 107
 108
 109
 110
 111
 112
 113
 114
 115
 116
 117
 118
 119
 120
 121
 122
 123
 124
 125
 126
 127
 128
 129
 130
 131
 132
 133
 134
 135
 136
 137
 138
 139
 140
 141
 142
 143
 144
 145
 146
 147
 148
 149
 150
 151
 152
 153
 154
 155
 156
 157
 158
 159
 160
 161
 162
 163
 164
 165
 166
 167
 168
 169
 170
 171
 172
 173
 174
 175
 176
 177
 178
 179
 180
 181
 182
 183
 184
 185
 186
 187
 188
 189
 190
 191
 192
 193
 194
 195
 196
 197
 198
 199
 200
 201
 202
 203
 204
 205
 206
 207
 208
 209
 210
 211
 212
 213
 214
 215
 216
 217
 218
 219
 220
 221
 222
 223
 224
 225
 226
 227
 228
 229
 230
 231
 232
 233
 234
 235
 236
 237
 238
 239
 240
 241
 242
 243
 244
 245
 246
 247
 248
 249
 250
 251
 252
 253
 254
 255
 256
 257
 258
 259
 260
 261
 262
 263
 264
 265
 266
 267
 268
 269
 270
 271
 272
 273
 274
 275
 276
 277
 278
 279
 280
 281
 282
 283
 284
 285
 286
 287
 288
 289
 290
 291
 292
 293
 294
 295
 296
 297
 298
 299
 300
 301
 302
 303
 304
 305
 306
 307
 308
 309
 310
 311
 312
 313
 314
 315
 316
 317
 318
 319
 320
 321
 322
 323
 324
 325
 326
 327
 328
 329
 330
 331
 332
 333
 334
 335
 336
 337
 338
 339
 340
 341
 342
 343
 344
 345
 346
 347
 348
 349
 350
 351
 352
 353
 354
 355
 356
 357
 358
 359
 360
 361
 362
 363
 364
 365
 366
 367
 368
 369
 370
 371
 372
 373
 374
 375
 376
 377
 378
 379
 380
 381
 382
 383
 384
 385
 386
 387
 388
 389
 390
 391
 392
 393
 394
 395
 396
 397
 398
 399
 400
 401
 402
 403
 404
 405
 406
 407
 408
 409
 410
 411
 412
 413
 414
 415
 416
 417
 418
 419
 420
 421
 422
 423
 424
 425
 426
 427
 428
 429
 430
 431
 432
 433
 434
 435
 436
 437
 438
 439
 440
 441
 442
 443
 444
 445
 446
 447
 448
 449
 450
 451
 452
 453
 454
 455
 456
 457
 458
 459
 460
 461
 462
 463
 464
 465
 466
 467
 468
 469
 470
 471
 472
 473
 474
 475
 476
 477
 478
 479
 480
 481
 482
 483
 484
 485
 486
 487
 488
 489
 490
 491
 492
 493
 494
 495
 496
 497
 498
 499
 500
 501
 502
 503
 504
 505
 506
 507
 508
 509
 510
 511
 512
 513
 514
 515
 516
 517
 518
 519
 520
 521
 522
 523
 524
 525
 526
 527
 528
 529
 530
 531
 532
 533
 534
 535
 536
 537
 538
 539
 540
 541
 542
 543
 544
 545
 546
 547
 548
 549
 550
 551
 552
 553
 554
 555
 55

1. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100. 101. 102. 103. 104. 105. 106. 107. 108. 109. 110. 111. 112. 113. 114. 115. 116. 117. 118. 119. 120. 121. 122. 123. 124. 125. 126. 127. 128. 129. 130. 131. 132. 133. 134. 135. 136. 137. 138. 139. 140. 141. 142. 143. 144. 145. 146. 147. 148. 149. 150. 151. 152. 153. 154. 155. 156. 157. 158. 159. 160. 161. 162. 163. 164. 165. 166. 167. 168. 169. 170. 171. 172. 173. 174. 175. 176. 177. 178. 179. 180. 181. 182. 183. 184. 185. 186. 187. 188. 189. 190. 191. 192. 193. 194. 195. 196. 197. 198. 199. 200. 201. 202. 203. 204. 205. 206. 207. 208. 209. 210. 211. 212. 213. 214. 215. 216. 217. 218. 219. 220. 221. 222. 223. 224. 225. 226. 227. 228. 229. 230. 231. 232. 233. 234. 235. 236. 237. 238. 239. 240. 241. 242. 243. 244. 245. 246. 247. 248. 249. 250. 251. 252. 253. 254. 255. 256. 257. 258. 259. 260. 261. 262. 263. 264. 265. 266. 267. 268. 269. 270. 271. 272. 273. 274. 275. 276. 277. 278. 279. 280. 281. 282. 283. 284. 285. 286. 287. 288. 289. 290. 291. 292. 293. 294. 295. 296. 297. 298. 299. 300. 301. 302. 303. 304. 305. 306. 307. 308. 309. 310. 311. 312. 313. 314. 315. 316. 317. 318. 319. 320. 321. 322. 323. 324. 325. 326. 327. 328. 329. 330. 331. 332. 333. 334. 335. 336. 337. 338. 339. 340. 341. 342. 343. 344. 345. 346. 347. 348. 349. 350. 351. 352. 353. 354. 355. 356. 357. 358. 359. 360. 361. 362. 363. 364. 365. 366. 367. 368. 369. 370. 371. 372. 373. 374. 375. 376. 377. 378. 379. 380. 381. 382. 383. 384. 385. 386. 387. 388. 389. 390. 391. 392. 393. 394. 395. 396. 397. 398. 399. 400. 401. 402. 403. 404. 405. 406. 407. 408. 409. 410. 411. 412. 413. 414. 415. 416. 417. 418. 419. 420. 421. 422. 423. 424. 425. 426. 427. 428. 429. 430. 431. 432. 433. 434. 435. 436. 437. 438. 439. 440. 441. 442. 443. 444. 445. 446. 447. 448. 449. 450. 451. 452. 453. 454. 455. 456. 457. 458. 459. 460. 461. 462. 463. 464. 465. 466. 467. 468. 469. 470. 471. 472. 473. 474. 475. 476. 477. 478. 479. 480. 481. 482. 483. 484. 485. 486. 487. 488. 489. 490. 491. 492. 493. 494. 495. 496. 497. 498. 499. 500. 501. 502. 503. 504. 505. 506. 507. 508. 509. 510. 511. 512. 513. 514. 515. 516. 517. 518. 519. 520. 521. 522. 523. 524. 525. 526. 527. 528. 529. 530. 531. 532. 533. 534. 535. 536. 537. 538. 539. 540. 541. 542. 543. 544. 545. 546. 547. 548. 549. 550. 551. 552. 553. 554. 555. 556. 557. 558. 559. 560. 561. 562. 563. 564. 565. 566. 567. 568. 569. 570. 571. 572. 573. 574. 575. 576. 577. 578. 579. 580. 581. 582. 583. 584. 585. 586. 587. 588. 589. 590. 591. 592. 593. 594. 595. 596. 597. 598. 599. 600. 601. 602. 603. 604. 605. 606. 607. 608. 609. 610. 611. 612. 613. 614. 615. 616. 617. 618. 619. 620. 621. 622. 623. 624. 625. 626. 627. 628. 629. 630. 631. 632. 633. 634. 635. 636. 637. 638. 639. 640. 641. 642. 643. 644. 645. 646. 647. 648. 649. 650. 651. 652. 653. 654. 655. 656. 657. 658. 659. 660. 661. 662. 663. 664. 665. 666. 667. 668. 669. 670. 671. 672. 673. 674. 675. 676. 677. 678. 679. 680. 681. 682. 683. 684. 685. 686. 687. 688. 689. 690. 691. 692. 693. 694. 695. 696. 697. 698. 699. 700. 701. 702. 703. 704. 705. 706. 707. 708. 709. 710. 711. 712. 713. 714. 715. 716. 717. 718. 719. 720. 721. 722. 723. 724. 725. 726. 727. 728. 729. 730. 731. 732. 733. 734. 735. 736. 737. 738. 739. 740. 741. 742. 743. 744. 745. 746. 747. 748. 749. 750. 751. 752. 753. 754. 755. 756. 757. 758. 759. 760. 761. 762. 763. 764. 765. 766. 767. 768. 769. 770. 771. 772. 773. 774. 775. 776. 777. 778. 779. 780. 781. 782. 783. 784. 785. 786. 787. 788. 789. 790. 791. 792. 793. 794. 795. 796. 797. 798. 799. 800. 801. 802. 803. 804. 805. 806. 807. 808. 809. 810. 811. 812. 813. 814. 815. 816. 817. 818. 819. 820. 821. 822. 823. 824. 825. 826. 827. 828. 829. 830. 831. 832. 833. 834. 835. 836. 837. 838. 839. 840. 841. 842. 843. 844. 845

[The page contains approximately 20 lines of handwritten text in a cursive script, which has been almost entirely obscured by horizontal strips of brown tape or parchment used for repair.]

per la distanza delle Norcia e ...
Vulturna ...

The image shows a single page from an old manuscript, heavily damaged by water and age. The paper is discolored to a deep brown/tan hue. Large, irregular white areas represent missing sections of the manuscript, likely due to water damage or deliberate erasure. The remaining text is written in a dark ink using a cursive script, characteristic of the 16th or 17th century. The text is arranged in several lines, though many words are obscured by the damage. The page is framed by a dark, irregular border, possibly from the binding or the edge of the paper.



The image shows a rectangular piece of aged, yellowed paper with a severely irregular, torn border. The paper is heavily stained with dark brown and black marks, particularly along the edges and in the center. Large sections of the paper are missing, revealing a dark, textured material underneath. The remaining text is illegible due to the damage. The overall appearance is that of a severely damaged, antique document.

This image shows a single page from an old, heavily damaged manuscript. The paper is a light tan or cream color, showing signs of age and wear. The most prominent feature is the extensive horizontal tearing and loss of material, particularly along the right edge and in the center, which has created a series of irregular, jagged white gaps. The remaining text is written in a dark, cursive script, likely from the 16th or 17th century. The ink is dark brown or black, and the handwriting is somewhat faded and difficult to decipher due to the damage. The text is arranged in several lines, with some lines appearing more complete than others. The overall appearance is one of significant age and historical value, despite the extensive damage.

Fragment of a manuscript page, heavily damaged and stained. The text is written in a dark ink on a light-colored parchment or paper. The page is severely deteriorated, with large areas of the original surface missing, leaving significant white gaps and irregular brown stains. The remaining text is illegible due to the damage and staining.

[illegible]

[illegible]

[The top two-thirds of the page are heavily obscured by dark ink bleed-through from the reverse side, rendering the original text illegible.]

...ut remanere apud suos heredes ac
...ad fiduciarii sum
...et tenuerit
...mi consil. 17. nu. 22. cum sequenti
...ad nosrum propositum
...Iason in dicto. d. d. nu. 1. m.
...in ciuitate Iacon Ica consuluit
...Iudicium et loquitur Ibi Iason in facti
...adducta ab Angelo in consil. 9. 7. Inapi.

[illegible]

[The page contains approximately 20 lines of handwritten text in a cursive script, which is almost entirely illegible due to extreme fading and significant physical damage to the parchment. The text appears to be a formal document or legal record.]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

[Illegible text due to heavy ink bleed-through from the reverse side of the page]

[Illegible text due to heavy ink bleed-through from the reverse side of the page]

[Illegible text due to heavy ink bleed-through from the reverse side of the page]

[Illegible text due to heavy ink bleed-through from the reverse side of the page]

[Illegible text due to heavy ink bleed-through from the reverse side of the page]

[illegible]

~~Ex actum quodammodo in causa de~~
~~quodammodo in causa de~~
~~quodammodo in causa de~~
tum curia: sicut regit Saluta de quo mentionem facit
Affari. Quare consultum in causa de de per litteras in con-
sil. 1. nu. 13. / Et quibus primum dubium remanet
Valde bene discussum /

Circa secundum Dubium An dictus Don Gaspar
probat quod habuerit qualitatem sue pretense agnatio-
nis, propter temporis breuitatem Unicum tantum addu-
camus, quoniam pretendo secundum subiectam mate-
riam, hanc causam adeo ardua et tante quantitate
qualitatis predictum Don Gasparem non probare
que sue aperte agnationis et descendentes, quoniam
vixit filiationis Bernardi secundi, quoniam filius
eius prout dicti Don Gasparis, quatenus et
eius filius Francisci primi, quia et de
genuina et naturali filiatione non constat, nec
fuit probata iuxta ea que traduntur a, Bar. in l.
filium meum diffinimus ff. de his qui sunt aut vel
alieni juris, presertim in hoc iudicio positum Iuris
tradita a, Baldo, in consil. 180. Incipi. Martinus filius
in. 3. Volum. Et iuxta notata in c. per tuas de proba-
tion. Et a saro. in l. neq. professio. C. de testamen. Et
tradita ab Alcia. in tracta. de presumption. in. 3. per
presumptio. 38. nu. 9. et. 6. Sed neq. Consanguini-
tas fuit articulata et probata iuxta formam legis
Et hoc tradita a doctor. in c. licet eor. quadam de tes-
tibus, Et ita actor non probante, Reus etiam si nihil
presideret et erit absoluentus, Est itaq. proculdu

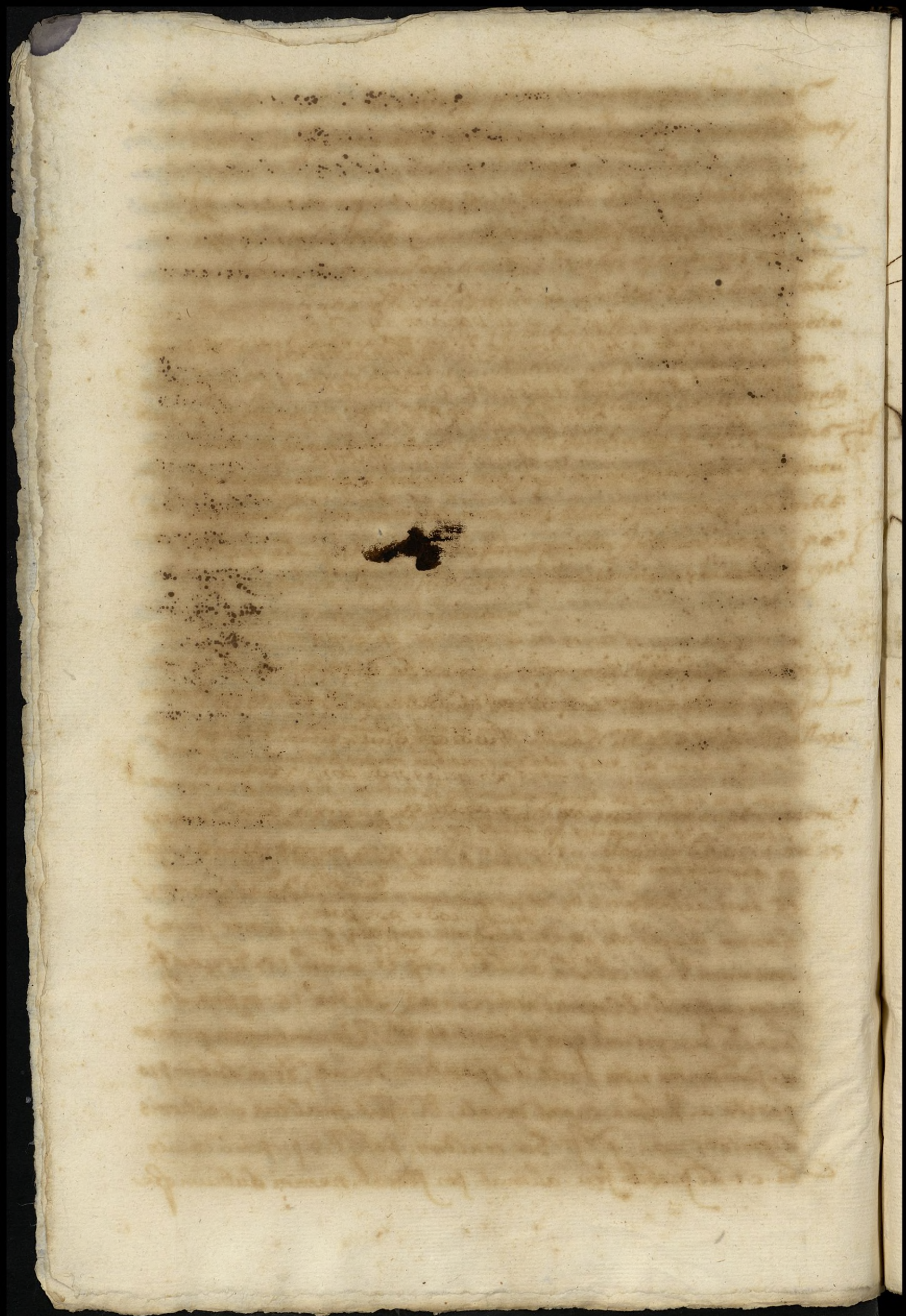
... ..
... ..
... ..
... ..
... ..
... ..

... ..
... ..
... ..
... ..
... ..
... ..

... ..
... ..
... ..
... ..
... ..
... ..

... ..
... ..
... ..
... ..
... ..
... ..

... ..
... ..
... ..
... ..
... ..
... ..



Pro Hospitali generali

Quoniam a suis occupationibus impeditur in tanta
temporis angustia non potui videre omnia conscribere
ad resolutionem articuli propositi. An ex perpetua prohibi-
tione divendi in dicta oppida. Et quod si per aliquam
gratum oppidum per se ipsum. Et si per aliquam
gratum oppidum per se ipsum. Et si per aliquam
gratum oppidum per se ipsum. Et si per aliquam

Et consideravi tradita a Xuarer m. l. quoniam in priori
libro de iurisdictione sententiarum. Et in libro de iurisdictione
sententiarum. Et in libro de iurisdictione sententiarum.
cuius oppidum cum titulo comitatus. Monasterium seu da-
catus alicui ac suis descendens imperpetuum reseruit
non ex eo fuisse maius institutum, sed bona remanere
libera. Et quoniam in dicto casu, a tanta erectione bonorum
in dignitatem regiam et donatione facta. primo donatario
et suis descendens imperpetuum, sunt qui teneant con-
tinentiam magis ex consuetudine castella, q. attento iure
communis. Et per illam. in lib. i. cap. 11. a. nu. 10. usq. ad fi-
nem capituli. Et opinionem Xuarer. Ibi nu. 15. in fine. In
puncto iuris dicit esse vigentiorum. Verumtamen quando
descendentes non sunt dispositiue vocati, Et in dubio pro-
posito a Melina erant vocati, Et cessat qualitas preditionis
dignitatis regie, q. in hoc multum potest. Et preterea ducatus
in c. i. de probat. seu alienat. per federic. nemini dubium esse

卷之四
 四

de Heliandara a 30 de nov

+

Adiuris pro Hospitali generali Valentis In causa
opidorum Alcantara

Adrianus propositus generalis
officium adhibere

[Faint, illegible handwritten text, likely bleed-through from the reverse side of the page]

[illegible]

[Illegible text, likely a header or title, with some decorative flourishes.]

[A large block of illegible text, possibly a main body of a letter or a chapter section.]

[A second large block of illegible text, continuing the main body of the document.]

[Illegible text, likely a title or header, possibly mentioning 'de sapientia']

[Illegible text block, approximately 10 lines of dense handwriting]

[Illegible text block, approximately 15 lines of dense handwriting]

7
[Illegible text due to extreme ink bleed-through and damage]

Supra quatenus testatur in casu contraveniens
[Illegible text due to extreme ink bleed-through and damage]

[illegible]

[The text on this page is extremely faded and largely illegible due to age and damage. It appears to be a continuous Latin text, possibly a legal or philosophical treatise. Some words are discernible, such as "De Petri", "conditione", "rationes", "exhibito", "sibi", "sufficiat", "quibus", "etiam", "si", "etiam", "et", "non", "sunt", "ad", "proponendum", "applicanda", "qua", "pre", "sertim", "fractio", "de", "favore", "agnationis", "a", "testaturo", "con", "venerimus".]

[The text in this section is almost entirely illegible due to extreme ink bleed-through from the reverse side of the page. Only faint traces of words are visible.]

[This section also contains text that is mostly illegible due to bleed-through. Some faint words like "mentis" and "conferenda" can be discerned.]

[The bottom section of the page contains more illegible text due to bleed-through. Some words like "conferenda", "Beatus", and "meminerunt" are faintly visible.]

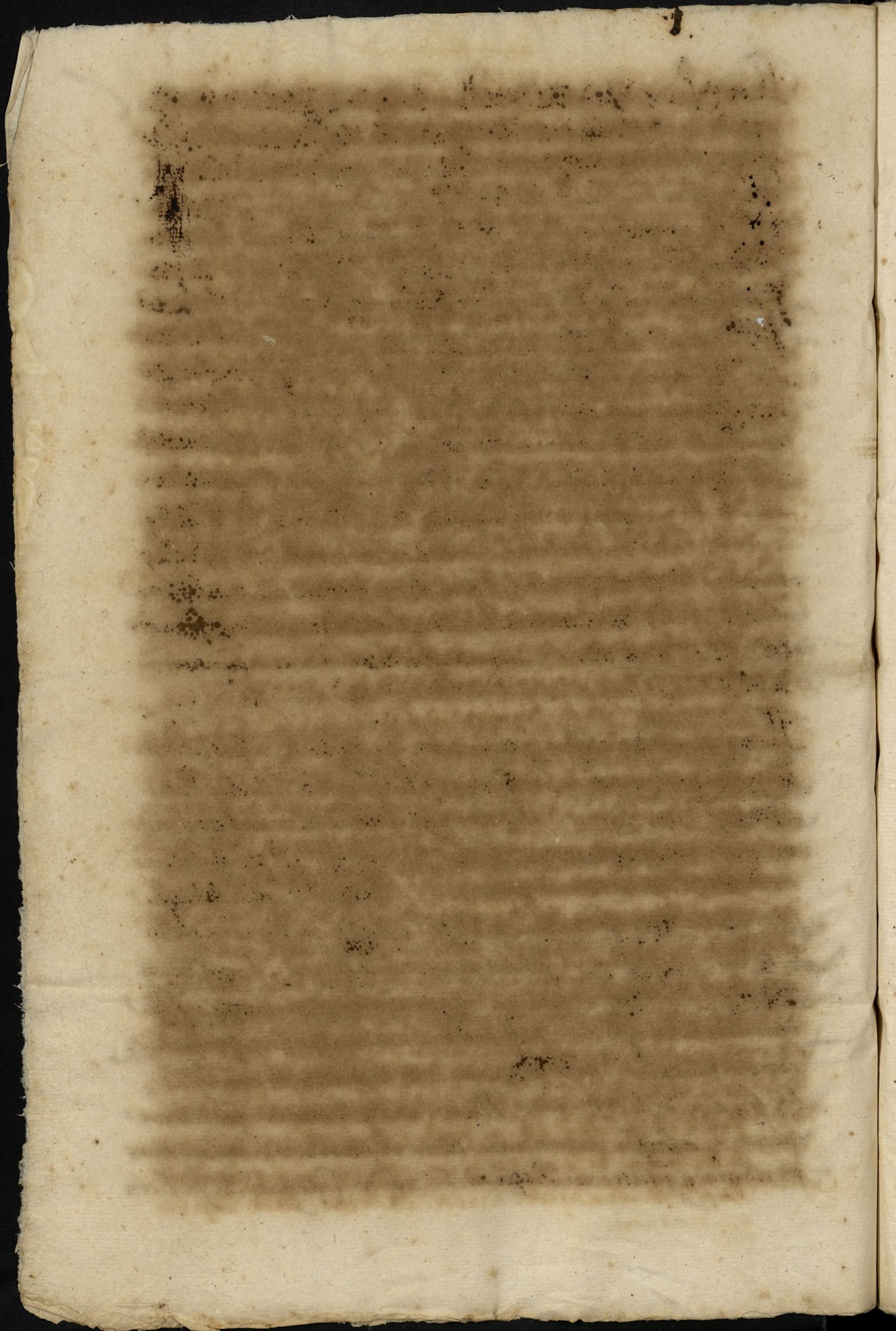
[The text on this page is extremely faded and largely illegible due to age and damage. It appears to be a continuous block of text in a historical script, possibly Latin or Italian, spanning approximately 25 lines.]

[illegible]

The first part of the text is a long, continuous sentence in Latin, written in a cursive script. It begins with "Et si quis..." and continues for several lines. The text is somewhat faded and difficult to read in many places. The second part of the text is a shorter sentence, also in Latin, which appears to be a separate clause or a new paragraph. It begins with "Et si quis..." and continues for a few lines. The text is also in a cursive script and is somewhat faded.

1. *Deinde per hanc*
 2. *propositionem*
 3. *ostenditur*
 4. *quod*
 5. *si*
 6. *quod*
 7. *quod*
 8. *quod*
 9. *quod*
 10. *quod*
 11. *quod*
 12. *quod*
 13. *quod*
 14. *quod*
 15. *quod*
 16. *quod*
 17. *quod*
 18. *quod*
 19. *quod*
 20. *quod*
 21. *quod*
 22. *quod*
 23. *quod*
 24. *quod*
 25. *quod*
 26. *quod*
 27. *quod*
 28. *quod*
 29. *quod*
 30. *quod*
 31. *quod*
 32. *quod*
 33. *quod*
 34. *quod*
 35. *quod*
 36. *quod*
 37. *quod*
 38. *quod*
 39. *quod*
 40. *quod*
 41. *quod*
 42. *quod*
 43. *quod*
 44. *quod*
 45. *quod*
 46. *quod*
 47. *quod*
 48. *quod*
 49. *quod*
 50. *quod*
 51. *quod*
 52. *quod*
 53. *quod*
 54. *quod*
 55. *quod*
 56. *quod*
 57. *quod*
 58. *quod*
 59. *quod*
 60. *quod*
 61. *quod*
 62. *quod*
 63. *quod*
 64. *quod*
 65. *quod*
 66. *quod*
 67. *quod*
 68. *quod*
 69. *quod*
 70. *quod*
 71. *quod*
 72. *quod*
 73. *quod*
 74. *quod*
 75. *quod*
 76. *quod*
 77. *quod*
 78. *quod*
 79. *quod*
 80. *quod*
 81. *quod*
 82. *quod*
 83. *quod*
 84. *quod*
 85. *quod*
 86. *quod*
 87. *quod*
 88. *quod*
 89. *quod*
 90. *quod*
 91. *quod*
 92. *quod*
 93. *quod*
 94. *quod*
 95. *quod*
 96. *quod*
 97. *quod*
 98. *quod*
 99. *quod*
 100. *quod*

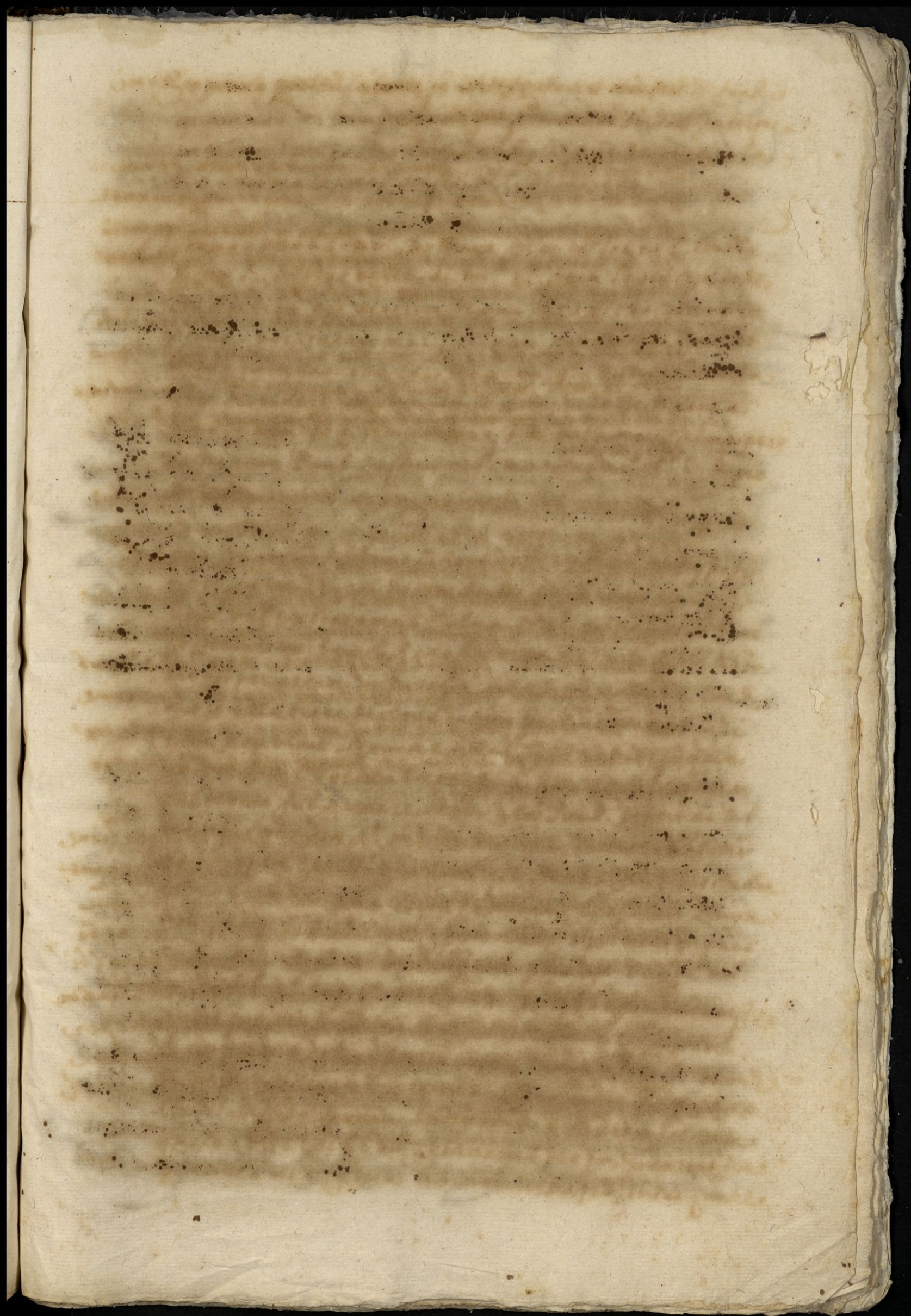
[The text on this page is extremely faded and illegible due to age and staining. It appears to be a single paragraph of handwritten text.]

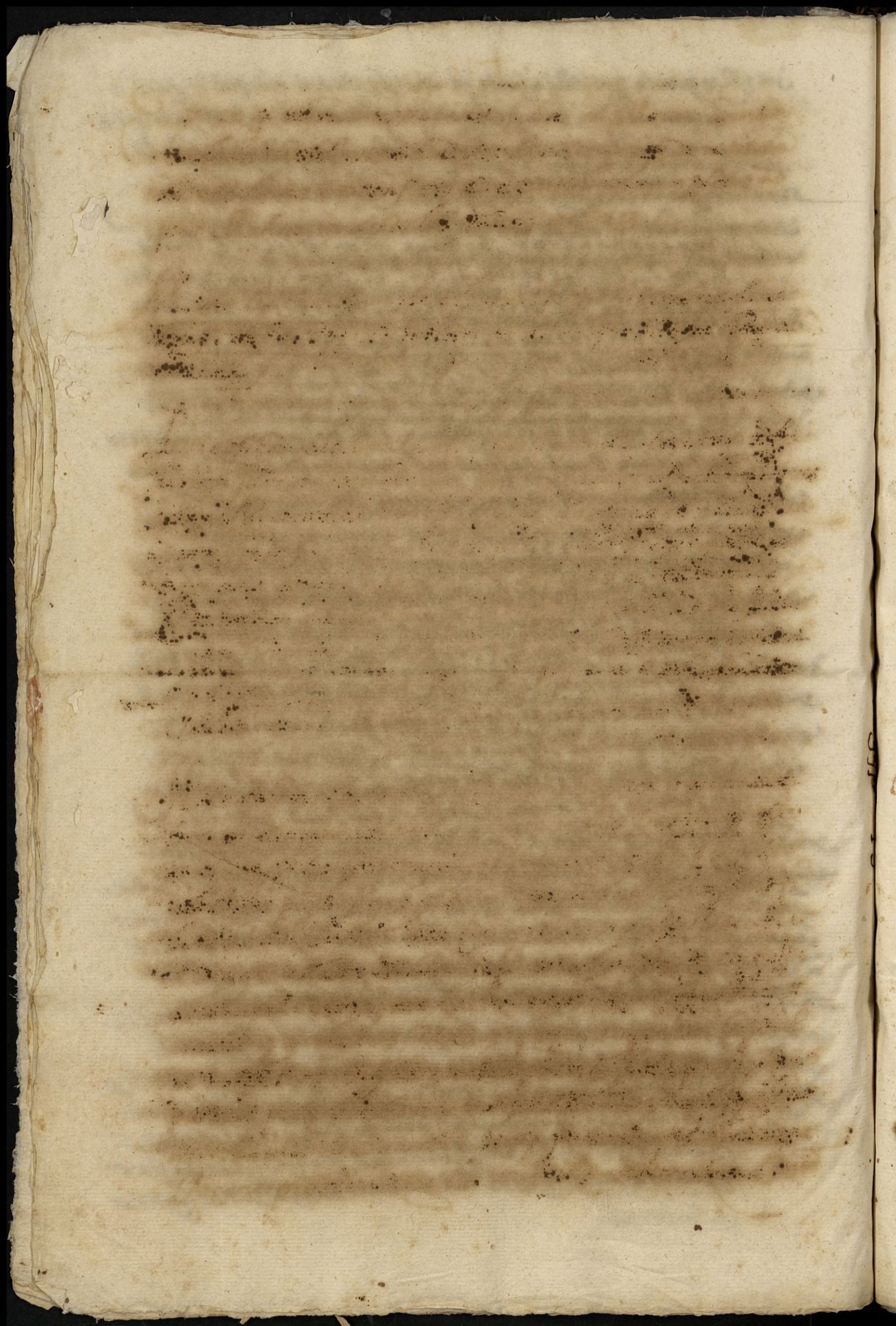


[illegible]

Desma l'ice d'ita Camilla fient a nata familia
quia in eius persona finitur agnatio et per feminam
non confirmatur dispositio facta in fauorem agnatis
in non confirmatur finit agnatio et per feminam
lure relati per Gram. Conf. 170. m. c. e facit
Conf. Anura. 27. non formato ordine d'horum ubi
est relicta fidei Communi in fauorem propter quod
fuit et fuit iudicatum in fauorem mariti contra
feminam agnatam prout est in legibus. m. d. Conf.
m. p. m.

[illegible]





~~In nomine domini Amen~~
~~Quia cum deus sit omnipotens et omniscientis~~
~~Eius potentiam agnoscere non potestur~~
probatum ex multis & signanter ex sequentibus.

agnationis a testatore consideratus in descen-
 tus est masculis per lineam masculinam cuius
 non potest excludi. Ultra personas contemplatas
 fundamentum per adductis in allegatum
 per fundam. dicitur. S. b. talis intentionem. fol. 7. nu. 2.
 S. b. et l. de. H. de. de. S. b. par. primogen. lib. 1. c. 1. nu.
 1. S. b. si dicitur hanc esse communem. H. de. de.
 ann. fol. 1. c. 1. nu. 18. cum seq. nec per l. de. de. p. meis
 de primogen. in 2. par. q. 6. nu. 102.

[illegible]

Res tractandum de Clausula prohibendi

*Predicta clausula est. Intelligenda tantum in
 unum florum cognatorum per lineam masculinam
 vocatam hoc est. Audire de sonis et summa
 omnium descendit et copys eius. Item
 quanto cognitis & dilectis a. Item
 Item in dicta clausula refertur ad unum
 vocatos & in terminis dicitur de. Item
 Item totum & superius nu. 1. 2. & 3.
 Vellat consil. Menoch. 8. presentia nu. 1. 2. 3.*

[illegible]

[illegible]

[illegible]

~~Et quia in casibus non ad hoc aperte tradit. Molin. de iur. 2. par. 9. 6. nu. 77. Et~~
~~magis dicitur quatenus se refert ad communem casum~~
casibus non ad hoc aperte tradit. Molin. de iur. 2. par. 9. 6. nu. 77. Et
magis dicitur quatenus se refert ad communem casum
non testamenti patrem, ubi masculi tantum erant po-
siti in conditione.

Peto tamen ponderari illas duas Taxativas. Ibi
en lo die cap. 8. Ibi tan solament, Cuius Verbum
dicto in casu, Vel dicto in capite, de per se est ta-
xativum, quanto magis coniuncta illa dictio tan
solament.

Demum obsecro videri reliqua fundamenta. Et bene
ponderari considerationem textus in 6. de ad hoc pre-
senti, in Aut 5. de Sanchys. Episc. de quo in fine pro-
nomi fundamenti fol. 19.

Et etiam Commendo Valde videndum consil. 128. Ca-
roli Quini, Volu. 2. per totum Vbi de effectu confessionu
Don Gasparis nomine procuratoris uxoris sue et nomi-
ne proprio quatenus recognovit bona esse libera.

Ex Predictis inferitur Verus Intellectus Sententia-
rum regiarum de quibus in processu, Necnon confesio-
num Don Petri Ultimi possessoris, etiam si non fuissent
et fuerunt reuocate, Cuius secundum subiectam mate-
riam, Et secundum motiva sententie Regie re Ve-
ra non presupponitur Vinculi perpetuius nisi in fauo-
rem filiorum Et descendentium masculorum ex filijs
masculis dicti Iur. per lineam masculinam, non

[Faint, mostly illegible text at the top of the page, possibly a header or introductory paragraph.]

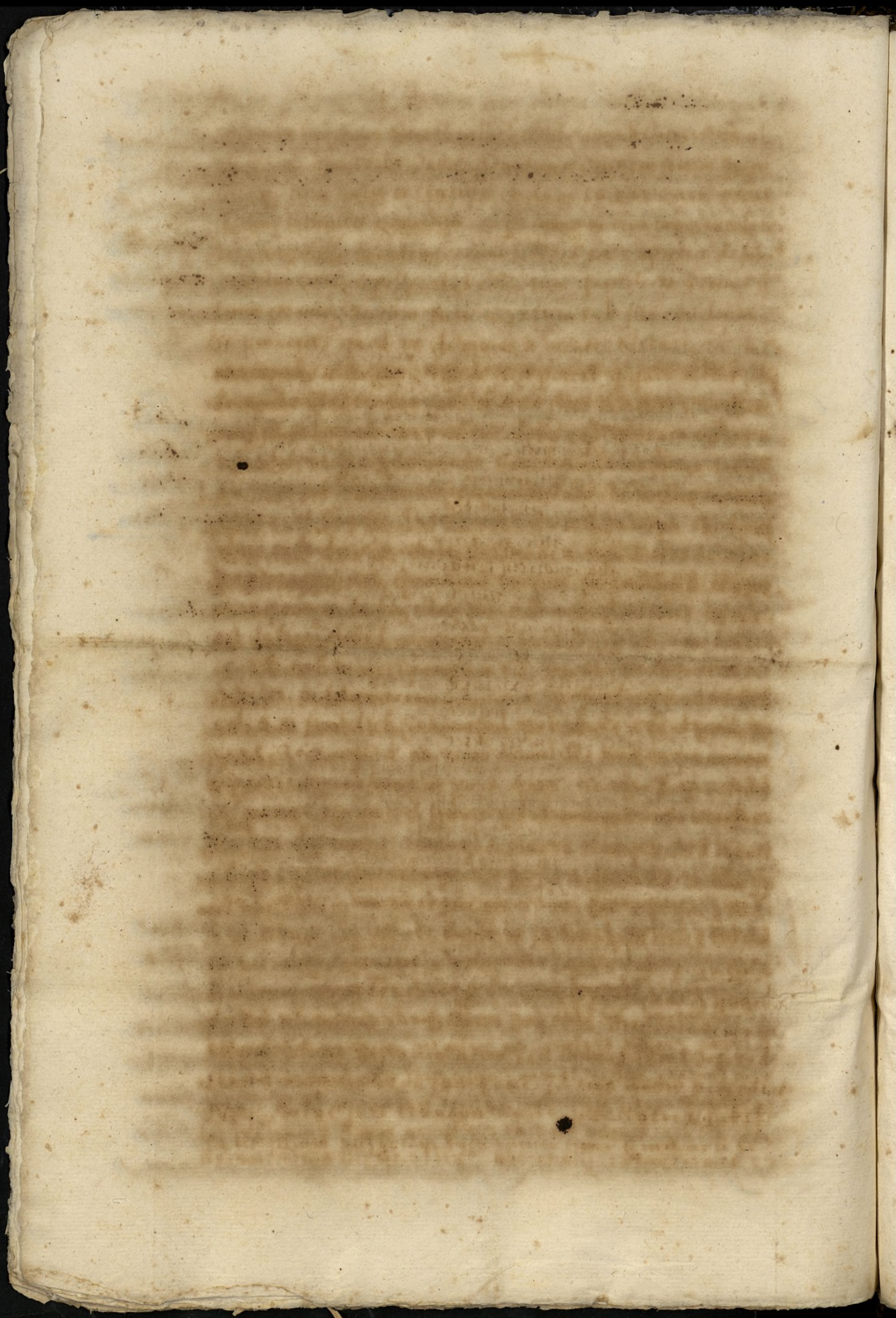
[Second block of text, appearing as a separate paragraph or section.]

[Third block of text, continuing the narrative or list.]

[Fourth block of text, showing further details.]

[Fifth and final block of text on the page, concluding the entry.]

[The text on this page is extremely faded and illegible. It appears to be a single paragraph of handwritten text in an old script, possibly cursive or a similar historical hand. The ink is very light, and the paper shows significant signs of age, including yellowing and foxing.]



[illegible]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

non comprehendit agnoscere masculinum de familia Et
 sequitur. Item ubi supra. Item ergo in manu
 nostro comprehendit femina ex familia quibus
 adscriptum Alex. cons. 53. in. 8. in. 6. C. 1.
 Junior in. 1. 1. in. 12. C. unde videtur videri. Et in. 1.
 qui separatus in. 77. C. unde liberi. C. 1. in. 1. in. 1.
 familias 3. in. 1. ubi hanc communem dicit in. 10. C. 1.
 Quare in. 3. Et alij per Molinam citati ubi supra. Quia
 Idem iusto numero 33. resoluunt utrum intererit an dis
 ponens voret descendentes per lineam masculinam
 an vero ex linea masculina sed duntaxat cum con
 sistere in hoc utrum disponat testator sine debet
 quos descendentes ex virili sexum et tunc si manet
 femina comoret videtur an vero ad alios descendentes
 pertinere debeat dispositio Et tunc inquirunt descenden
 tes ex femina excluduntur ita se ipsa femina excludi
 debet Idem confutatur ex Humo in cons. 203. in. 7. lib.
 1. Et Cuius in more cons. 154. in. 13. Quare Idem pro
 lina et lib. 3. cap. 5. in. 69. confutatur. 12. inquit cum
 primogenia perpetua esse debeant eorumque successio har
 tum successuum preferat non debet admitti capere
 perquam agnatio posterum supponenda sit Et ita
 per lineam masculinam descendere dicunt Idem iudi
 catum esse ait quando semper agnati masculini vocantur
 que omnia in ipso casu concurrunt Item et dispositio
 testatoris verbis magis agnati componi non potuit ad
 perpetuum tractumque successuum excludendum vi
 de universa. Formula videtur et presentem in dubio
 perpetuum in principio adfecta et tunc in dubio
 tempus curmedium apponitur: quod si perperam
 et in infinitum vel semper sine prefixione temporis
 amittende ac interpretande sunt Bar. in. 1. in. 1. in. 1.
 per illum text. de excusatione tutor. Bal. in. 1. cum
 debere per illum text. de servitutibus verban. quod in ff.

[illegible]

[illegible]

[illegible]

ferunt cum ipso aduocato de linea uerborum per ipsum
nuncio h. familie de uoluntate d. g. inff. in iura. Et
compositum h. a. tunc de hoc par. 1. s. 16. in
ubi eleganter loquimur. Et bal. in l. platum. c. 17. c. de col
lagion. Quos omnes citat Mel. h. i. a. m. c. 1. ubi r. r. a.
m. 1. s. 4. d. r. e. s. i. u. h. r. p. m. s. t. a. c. e. m. m. u. s. u. i. d. e. r. a. d. i. m. u. h. i.
u. e. m. i. i. n. e. l. a. n. g. u. e. t. u. d. i. m. P. a. u. s. e. n. s. p. a. r. t. e. 1. s. 16. in
c. u. s. g. e. g. g. q. u. i. t. h. o. r. t. r. a. d. i. t. Q. u. e. d. e. p. o. s. i. t. i. o. n. e. s. u. i. d. e. n. t. u. r. m. a.
x. i. m. e. c. o. n. g. r. u. e. n. t. i. o. s. t. r. o. e. a. s. u. m. N. e. c. e. u. m. d. i. c. i. t. t. e. s. t. a. m. e.
s. u. p. e. r. h. e. r. e. n. t. l. o. m. e. s. p. r. o. p. r. i. a. t. p. a. r. e. n. t. i. n. e. n. d. e. s. c. e. n. d. u. m. p. e. r.
l. i. n. e. a. m. a. s. a. l. i. m. i. s. s. e. d. d. i. u. n. t. a. n. a. l. p. a. r. t. i. m. u. t. p. r. o. p. r. i. a. t. i. o.
r. e. m. p. e. r. l. i. n. e. a. m. i. n. a. s. u. l. i. n. a. m. q. u. o. c. a. m. l. i. n. e. a. m. d. i. u. n. t. p. a. r.
l. i. n. e. a. m. m. a. g. n. i. l. i. n. a. m. u. i. d. e. t. u. r. t. e. s. t. a. t. u. s. c. o. n. t. a. m. p. l. a. t. a.
q. u. e. m. a. d. i. m. o. d. u. m. i. n. s. u. p. r. a. n. t. a. t. i. o. n. e. s. t. i. n. e. a. s. t. o. r. a. l. l. e. g. a.
t. i. c. o. n. s. i. d. e. r. a. n. t. u. r. u. i. d. e. n. t. u. r. E. t. t. a. n. d. e. m. M. e. l. h. i. o. r. i. m. e.
u. i. b. i. s. u. p. r. a. m. O. i. c. o. n. s. i. d. e. r. a. t. q. l. a. p. i. s. u. a. g. h. l. p. r. i. o. r. i. t. u.
i. n. s. m. a. t. e. r. i. e. c. o. n. s. i. s. t. i. t. i. n. c. o. n. s. i. d. e. r. a. n. t. u. o. a. d. q. u. a. l. p. e. s. t. a.
t. o. r. r. e. s. p. e. c. t. i. n. s. u. b. o. m. n. o. t. e. m. a. s. u. l. o. r. u. m. n. u. m. s. i. a. d. c. o. m. m. u.
n. a. r. i. o. n. e. m. f. a. m. i. l. i. e. e. a. g. n. a. r. i. o. n. i. s. p. r. o. s. p. e. c. t. i. t. i. n. u. m. g. e. l. e. t. u. s.
f. e. m. i. n. e. r. e. p. e. l. l. i. n. t. u. r. s. i. u. e. r. o. n. e. r. e. l. i. q. u. i. t. u. m. p. r. o. a. n. n. u. n. t. i. a. s.
t. i. u. s. a. d. i. m. p. l. e. r. e. t. u. r. u. e. l. q. u. i. d. a. l. i. u. d. s. e. n. t. i. t. u. r. s. u. p. i. q. u. i. t.
q. u. i. d. f. e. m. i. n. e. m. e. l. i. u. s. e. x. e. q. u. i. s. o. l. e. n. t. l. e. g. a. t. a. p. i. a. u. p. o. t. e. d. e.
u. o. n. o. r. e. s. u. o. r. d. e. b. e. n. t. r. e. s. i. n. i. n. q. u. i. d. t. a. m. e. n. a. d. i. u. n. t. a. m. p. l. i. u. s.
d. i. c. i. t. e. s. t. a. d. e. l. i. b. e. r. a. n. d. u. m. e. t. c. o. g. i. t. a. n. d. u. m. p. e. r. p. l. u. r. a. q. u. e. s. t. i. b. i.
a. l. l. e. g. a. t. q. u. e. s. t. i. t. a. m. u. i. d. e. r. a. d. u. m. 1. s. 1. e. t. 2. H. e. r. e. d. i. t. a. m.
q. u. a. d. r. a. t. q. u. o. d. i. d. e. m. d. i. c. i. t. u. m. 96. q. u. i. d. a. s. i. t. d. i. c. i. t. u. m. p. o.
d. i. s. p. o. n. i. t. i. o. n. e. m. a. y. o. r. a. t. u. s. a. n. t. e. s. t. a. t. o. r. e. s. u. i. d. e. n. t. f. e. m. i. n. a. s.
e. t. n. o. n. t. a. l. e. n. o. n. a. p. p. a. r. e. t. e. x. d. i. s. p. o. n. i. t. i. o. n. e. t. e. s. t. a. m. e. s.
p. u. l. l. i. b. i. o. i. n. s. u. p. i. o. r. e. m. m. a. s. u. l. i. n. e. p. r. o. m. i. n. a. n. t. u. m. e. x.
n. o. t. a. b. i. l. i. t. e. s. u. p. i. q. u. i. t. c. o. n. s. i. d. e. r. o. S. o. m. i. n. u. m. i. n. l. o. n. s. 176.
u. i. b. i. s. u. p. r. a. m. u. i. b. i. s. u. i. d. e. n. t. q. u. o. d. i. s. t. a. d. i. c. i. t. u. m. a. n. a. g. n. a. t. i.
u. e. l. c. o. g. n. a. t. i. s. i. n. t. u. o. r. a. t. i. s. u. p. a. r. t. i. d. a. t. e. n. d. u. m. e. s. s. u. b. i.
t. a. p. i. o. n. e. l. e. g. a. t. a. g. n. a. t. i. s. f. a. u. o. r. e. a. b. a. r. i. d. i. a. s. l. o. n. i. n. t. a. b. e. d. e.
q. u. i. d. s. u. p. i. q. u. i. t. q. u. e. d. u. b. i. s. u. p. r. a. m. u. i. b. i. s. u. i. d. e. n. t. q. u. e. s. t. i. b. i. s. u. l. i. n. a. s.
q. u. i. d. t. r. o. n. i. u. e. r. m. a. g. i. s. c. o. m. m. u. n. i. t. a. p. p. e. t. u. n. t. q. u. i. d. m. a. s. u. l. i.
p. o. r. t. u. s. q. u. i. d. f. e. m. i. n. e. i. n. m. a. y. o. r. a. n. t. i. b. i. s. u. i. d. e. n. t. q. u. i. d.

[illegible]

quoniam habuit pluresque masculos et feminas que quidem
infectio patris ex precedentibus et sequentibus colligitur
non debet dicitur beatitudinem suam in qua non dicitur
Baptizari. Et illius castitas et honoris conservare vo
luntatem suam. Belle quod dicitur de hunc Burg. de
pare. p. p. h. m. i. l. t. m. i. n. i. 103. ubi dicitur quod si
dignoscentes sue agnationis conservacionem tueri cu
pientes tunc feminas non esse ad surreptionem admi
ttere. nec eorum descendentes cum agnationem fa
miliamque ab eis vire tueri non possent. Constat per plura
quod isti doctores que scribere voluerunt. Ex quibus agere con
stat tunc ex d. p. m. i. n. i. 103. ubi dicitur Bonum non est utrum
qui a patre mentem testatur. Et contra dicitur in
Burg. de hunc. Ergo cum in nostro casu et testatu
is que erat nobilis de hunc. qualitas p. d. p. m. i. n. i. 103.
Et voluntas preterea p. m. i. n. i. 103. ubi dicitur quod si
Septem. ubi dicitur. Dicitur p. m. i. n. i. 103. ubi dicitur
commissum per p. m. i. n. i. 103. ubi dicitur quod si
Inductum. Burg. de hunc. ubi dicitur. Post hoc. Burg. de hunc. lib.
1. cap. 1. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Per aliam. Burg. de hunc.
hunc. p. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103.
de hunc. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103.
Et dicit Gregorius super 1. t. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103.
1. d. l. 1. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103.
ratum p. m. i. n. i. 103. et non constat in quem quell
p. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103.
nem per plura que ibi allegat et sequitur Melchior a
m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103.
quest. 5. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103.
quest. 5. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103.
summe testamentum voluisse rem suam agnatione permanere
Et tunc fidei commissum ubi etiam plures alias con
fessiones referunt et qui fidei commissum iudicare nob
hoc casum convenientes. Et m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103.
fidei commissum per Confessiones tunc iudicatur. contra
Quares. allegat. 2. col. 1. Et bal. m. i. n. i. 103. ubi dicitur. Burg. de hunc. m. i. n. i. 103.
de fidei commissis a fidei commissum fidei commissum non iudicatur

ad hoc confessoris nisi in eadem a iure expressis. Nam
Idem iuris. Anus. et contra mentem et verba omnium
quod de hac re loquuntur presentem et ad idem verba quoniam
non est esse. Et ad idem et alijs refertur in eodem q. 3. m.
s. et eodem. et ad idem. Et in hoc casu non duntaxat ge
minata sed et duplicata verba apparent contra prohi
bitionem. Quoniam ut Indulget. Sententia recta fuit
expressum. Ibi. Attento etiam q. de prohi. hanc. dimi
sionis dicto. quoniam totum totum videtur iterata. Et tam
geminata verba etiam apparet. Et in hoc casu non
est ad idem. quod et in hunc modum. Confessorias esse verba
virescentis rem. multum probabiliter. Quoniam casu respon
dit in bonis. s. me. d. ab. fideicommissum. Indulget in eodem.
et lib. 3. par. b. l. an. q. 3. s. tres heredes. veris. respon
dit non proponit legatum ad Trebellianum. quibus et
tam. a. videtur quod tam. dictus. Mel. P. a. n. n. n.
et lib. 3. par. b. l. an. q. 3. s. m. a. ubi. Inquit. q. in
bonis. in a. p. r. a. s. quando ex d. p. r. a. s. testa
mentis. et in eodem. Colligi potest quod voluerit fide
re. in a. p. r. a. s. dat. in a. p. r. a. s. et bona. v. m. l. a. s. In f.
videtur. s. a. r. e. s. o. r. u. m. cum. h. i. s. n. e. a. y. o. r. a. t. u. s. s. i. n. t. r. e. g. n. o.
honorabiles. In d. b. o. p. r. a. s. d. e. b. e. t. q. t. e. s. t. a. m. v. o. l. u. n. t.
in a. p. r. a. s. f. a. r. e. r. e. et granate. f. i. r. a. t. o. r. e. s. o. u. e. r. e. r. e. s.
t. e. s. t. a. m. o. u. i. s. a. d. p. r. i. m. o. g. e. n. i. t. u. s. s. e. q. u. e. n. t. e. s. i. n. g. r. a. d. u. m. m. a.
d. o. m. e. i. n. q. u. i. t. q. u. a. n. d. o. n. o. n. a. g. i. o. n. e. d. e. p. r. e. s. u. d. i. c. t. o. d. e. s. i. n.
d. e. n. t. u. m. a. b. i. l. l. o. q. u. i. m. a. y. o. r. a. t. u. m. i. n. s. t. i. t. u. i. t. et v. b. i. q. u. a. l. e.
t. a. s. u. i. n. o. r. s. u. a. d. e. t. et v. b. i. r. e. s. q. u. e. r. e. l. i. n. q. u. i. t. u. r. f. u. i. t. m. a. y. o. r. u. m.
q. u. a. n. p. e. r. s. u. m. i. l. e. e. s. t. v. e. l. l. e. i. n. s. t. i. t. u. t. o. r. e. m. a. b. i. s. u. o. s. f. u. r. e. s. s. o.
r. e. s. p. e. r. p. e. t. u. o. p. r. o. g. r. e. d. i. Ad quod ponderat p. l. s. in. 1.
quoties ab omnibus. C. de fideicommissis. et notat per l. a. s.
in. 1. filius familias. s. d. m. i. n. q. v. b. i. l. l. e. a. r. e. s. c. o. l. a. r.
v. e. r. s. e. x. i. s. t. i. s. et f. u. z. e. t. r. a. d. i. t. a. p. e. r. T. u. a. g. u. e. l. l. i. b. 1.
d. e. r. e. t. r. a. s. t. u. i. n. p. r. i. m. i. p. i. o. m. 3. q. et alia que ibi. q. i. n. t.
et d. i. t. u. s. a. m. e. n. t. i. s. v. b. i. s. u. p. l. i. b. 1. q. u. e. s. t. s. i. m. 2. q.
d. i. v. o. l. u. n. t. e. r. e. f. f. e. r. t. i. n. l. e. n. s. 1. p. r. o. p. u. r. e. d. e. v. i. l. l. a. p. e. r.

[illegible]

In gradu alio perplura que se colligunt Sufficit
Sed etiam de iure tante hereditatis proinde
quod ipsum confirmat. Item in q. d. r. s. m. b. l.
f. 10. d. 1. p. e. d. q. uo. l. q. p. d. f. b. b. n. a. p. d. a.
concedit ad viciu et exerceat Inhumabili rapina et dolus
et peruenit In alia summa ratione et hinc denegom
quod dyorum Rayn deffectum cum principi prefe
canda semper masculum femina ex deute aprea
que Gal. post. glo. 16. In cap. 2. et. act. 1. q. 1. b. mo
dis factum constituitur. Idem plurimum extollit
Que omnia penitus Insuperata. Inguilum tunc conce
ppremere videntur tam quo ad excludendum Dom
nam Israhelam Ilanool. quam quo ad repellendum
Don Vincentium Vallterra. cum et ex supra dictis
agere constet et alijs que per Celebrem huius cause
patronum adducta fuerint hoc facilius adesse vi
dulum perpetuum a' beatius desponsu perditum tan
tulam Iustitiam quotsupra probantibus dicto Don Gas
pari desponsu potius debet competere quam dicto Don
Vincentio Vallterra cui de dicto repugnant verba disce
regre. Sententia hinc non caritatem et affectionem
quam plus erga masculos habuit quam feminas ex
Ex quibus verbis aperte colligitur sensere Illustres
Domnos Iudices qui dictam sententiam tulerunt
testaturam non vocare feminas etiam agnatas.
Tantum est quod voluerit admittere cognatas.
Sed ubi deinceps statutem volumine feminas agna
tas vocare adhuc Iustiores partes sunt Inclinande
spung a' quo causam habet Don Gaspar prosequen
dolum Iustitiam a' dicto Don Ludovico. Si
quidem dictus Ludovicus habet donacionem et
est summior et filius Domne Anne de spungagna
tenepreg In familia despung. que per multos an
nos superavit Camille despung. Nam Camilla
decessit mense July anni sexagesimi septimi Et

[illegible]

[illegible]

tas et nobilitas consuetudo Id suadeant qui ex con-
suetudine talia latria et honores consueverunt mas-
culis et uo feminis conferre. cumq. eiusdem testa-
taria affectio et caritas concurreant quem habuit
plus erga masculos quam feminas que satis ex dicta
clausula deprehenditur apparet profecto dictam be-
atorem In unum ex consanguineis de sua agnatio-
nismasculum maiorem predicta bona In perpetuum fi-
dei commissi voluisse devenire. Ut hinc Don Gaspar
despino ex Rusa Infraxia Ilanrol utpote extranea
et Don Vincensio Vallera cognato omnino videatur
ad huiusmodi fideicommissum perpetuum favore ag-
nationis Institutum tanq. agnatus admittendus
religiosa suppleant Ihes domini Iudices pro sua su-
ma eruditione et peritia

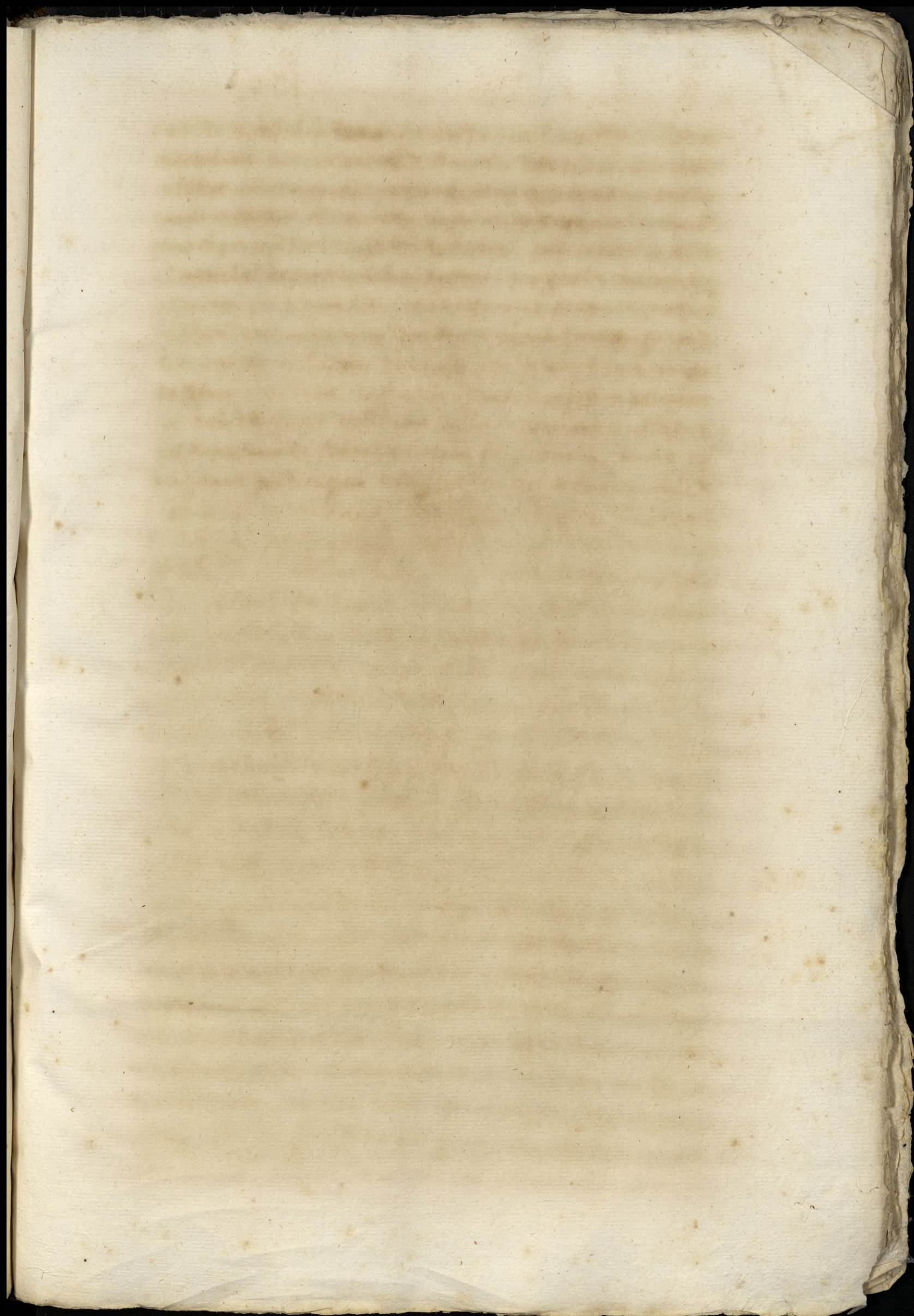
(resp)

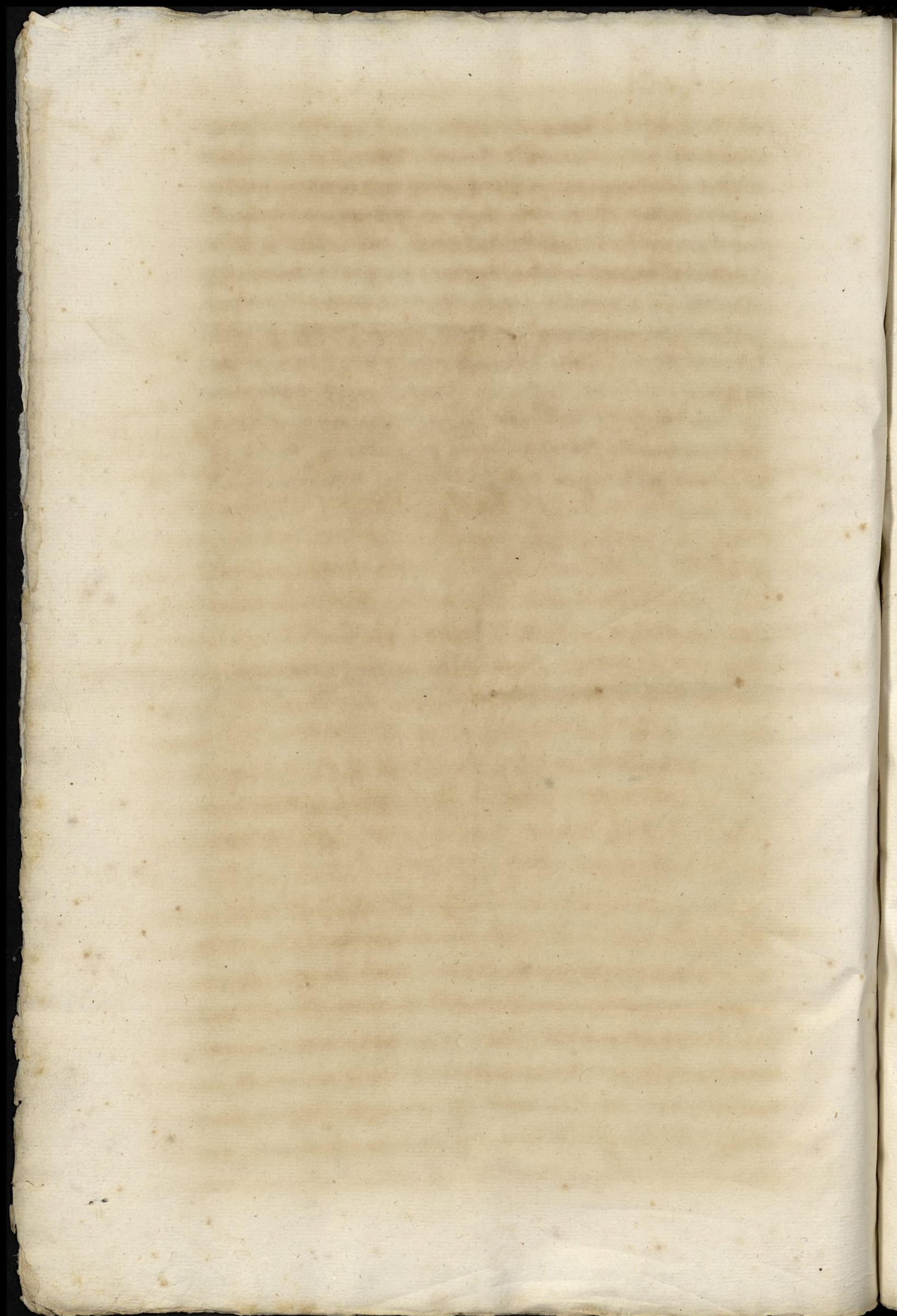
1. *Dei nomine Amen*
 2. *Dei nomine Amen*
 3. *Dei nomine Amen*
 4. *Dei nomine Amen*
 5. *Dei nomine Amen*
 6. *Dei nomine Amen*
 7. *Dei nomine Amen*
 8. *Dei nomine Amen*
 9. *Dei nomine Amen*
 10. *Dei nomine Amen*
 11. *Dei nomine Amen*
 12. *Dei nomine Amen*
 13. *Dei nomine Amen*
 14. *Dei nomine Amen*
 15. *Dei nomine Amen*
 16. *Dei nomine Amen*
 17. *Dei nomine Amen*
 18. *Dei nomine Amen*
 19. *Dei nomine Amen*
 20. *Dei nomine Amen*
 21. *Dei nomine Amen*
 22. *Dei nomine Amen*
 23. *Dei nomine Amen*
 24. *Dei nomine Amen*
 25. *Dei nomine Amen*
 26. *Dei nomine Amen*
 27. *Dei nomine Amen*
 28. *Dei nomine Amen*
 29. *Dei nomine Amen*
 30. *Dei nomine Amen*
 31. *Dei nomine Amen*
 32. *Dei nomine Amen*
 33. *Dei nomine Amen*
 34. *Dei nomine Amen*
 35. *Dei nomine Amen*
 36. *Dei nomine Amen*
 37. *Dei nomine Amen*
 38. *Dei nomine Amen*
 39. *Dei nomine Amen*
 40. *Dei nomine Amen*
 41. *Dei nomine Amen*
 42. *Dei nomine Amen*
 43. *Dei nomine Amen*
 44. *Dei nomine Amen*
 45. *Dei nomine Amen*
 46. *Dei nomine Amen*
 47. *Dei nomine Amen*
 48. *Dei nomine Amen*
 49. *Dei nomine Amen*
 50. *Dei nomine Amen*
 51. *Dei nomine Amen*
 52. *Dei nomine Amen*
 53. *Dei nomine Amen*
 54. *Dei nomine Amen*
 55. *Dei nomine Amen*
 56. *Dei nomine Amen*
 57. *Dei nomine Amen*
 58. *Dei nomine Amen*
 59. *Dei nomine Amen*
 60. *Dei nomine Amen*
 61. *Dei nomine Amen*
 62. *Dei nomine Amen*
 63. *Dei nomine Amen*
 64. *Dei nomine Amen*
 65. *Dei nomine Amen*
 66. *Dei nomine Amen*
 67. *Dei nomine Amen*
 68. *Dei nomine Amen*
 69. *Dei nomine Amen*
 70. *Dei nomine Amen*
 71. *Dei nomine Amen*
 72. *Dei nomine Amen*
 73. *Dei nomine Amen*
 74. *Dei nomine Amen*
 75. *Dei nomine Amen*
 76. *Dei nomine Amen*
 77. *Dei nomine Amen*
 78. *Dei nomine Amen*
 79. *Dei nomine Amen*
 80. *Dei nomine Amen*
 81. *Dei nomine Amen*
 82. *Dei nomine Amen*
 83. *Dei nomine Amen*
 84. *Dei nomine Amen*
 85. *Dei nomine Amen*
 86. *Dei nomine Amen*
 87. *Dei nomine Amen*
 88. *Dei nomine Amen*
 89. *Dei nomine Amen*
 90. *Dei nomine Amen*
 91. *Dei nomine Amen*
 92. *Dei nomine Amen*
 93. *Dei nomine Amen*
 94. *Dei nomine Amen*
 95. *Dei nomine Amen*
 96. *Dei nomine Amen*
 97. *Dei nomine Amen*
 98. *Dei nomine Amen*
 99. *Dei nomine Amen*
 100. *Dei nomine Amen*

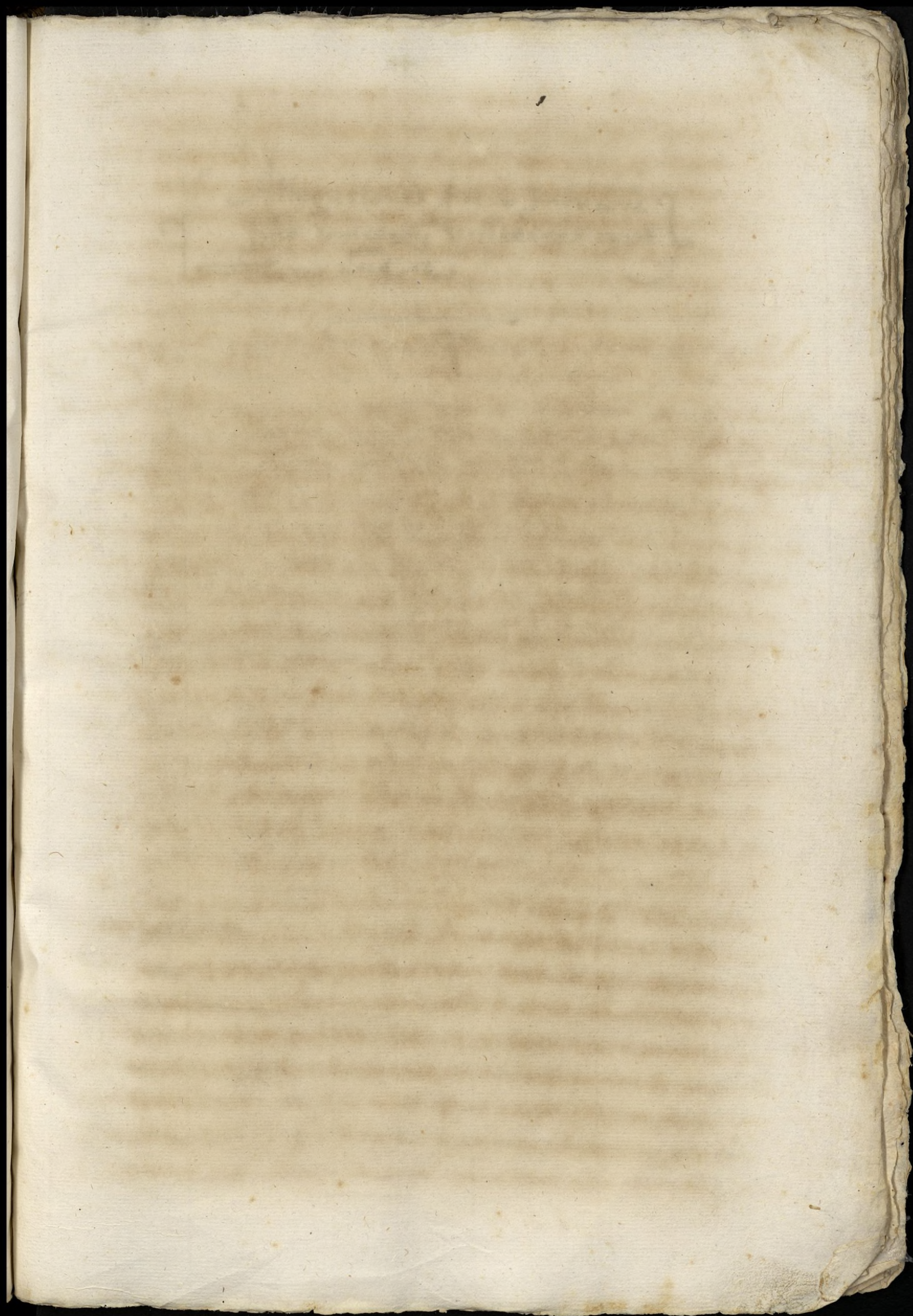
10

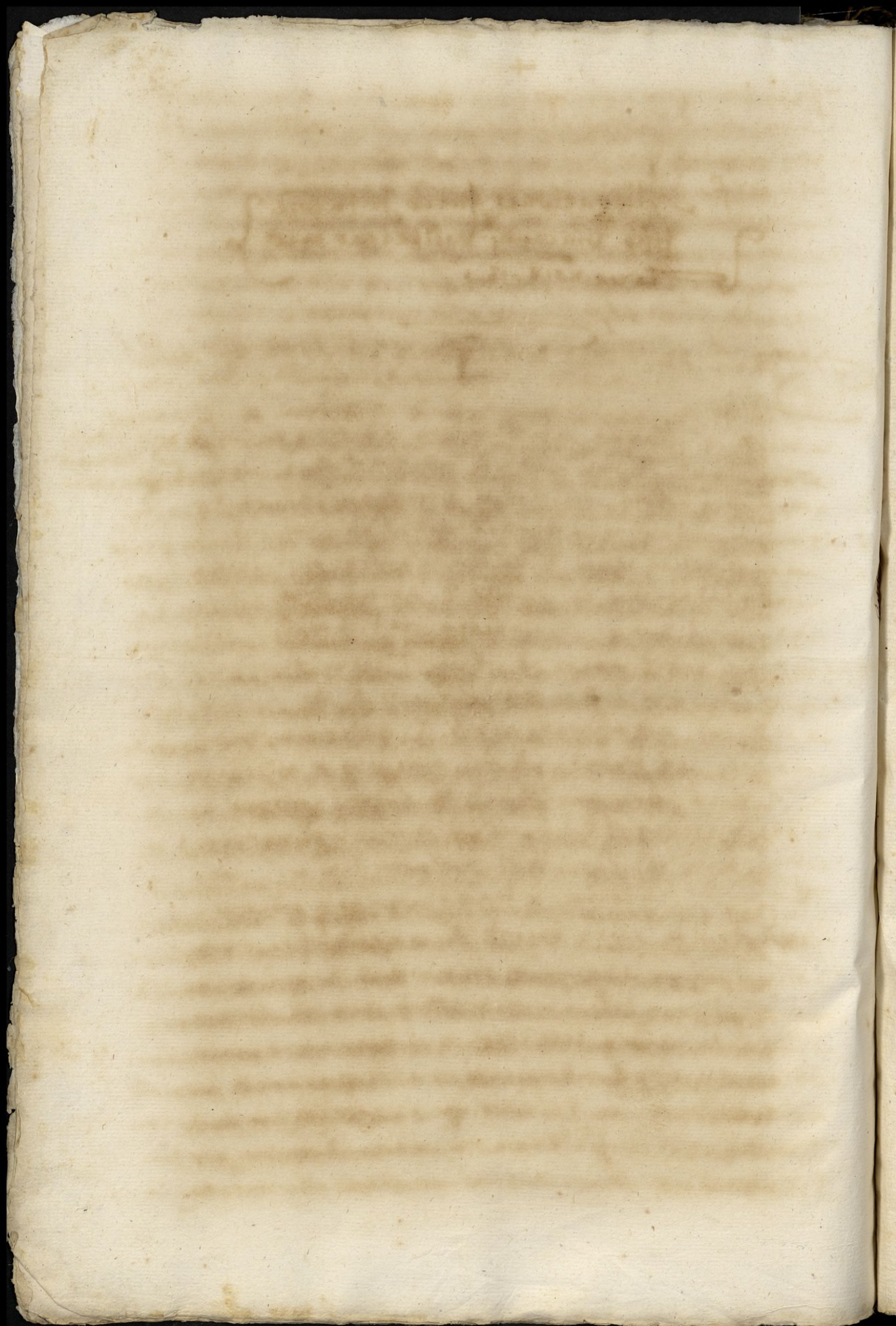
[Faint handwritten text, likely bleed-through from the reverse side.]

Faint, illegible text, likely bleed-through from the reverse side of the page. The text appears to be organized into several lines, possibly forming a list or a series of short paragraphs. The ink is very light and the paper is aged and stained.



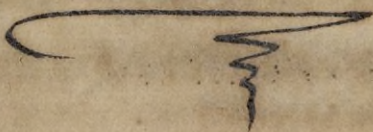






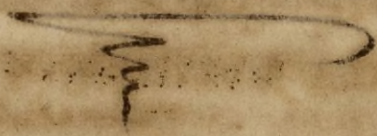
+

{ Allegationes Juris Infanore }
Hic Vincentij Vallterras curas }
serio nota e



+

Allegorice fuit interpretatum
Hic vultu dicitur
etiam dicitur



[The text in this block is extremely faint and illegible due to extreme fading or bleed-through from the reverse side. It appears to be a continuation of the Latin text found in the previous block.]

[illegible][illegible]

[illegible]

Зачеи по
смерти
пои. о. в. в.

[illegible]

[The text in this block is extremely faded and illegible due to poor scan quality. It appears to be a dense Latin manuscript.]

1. *Indagatione*
 et *indagatione*
 2. *Indagatione*
 3. *Indagatione*
 4. *Indagatione*
 5. *Indagatione*
 6. *Indagatione*
 7. *Indagatione*
 8. *Indagatione*
 9. *Indagatione*
 10. *Indagatione*
 11. *Indagatione*
 12. *Indagatione*
 13. *Indagatione*
 14. *Indagatione*
 15. *Indagatione*
 16. *Indagatione*
 17. *Indagatione*
 18. *Indagatione*
 19. *Indagatione*
 20. *Indagatione*
 21. *Indagatione*
 22. *Indagatione*
 23. *Indagatione*
 24. *Indagatione*
 25. *Indagatione*
 26. *Indagatione*
 27. *Indagatione*
 28. *Indagatione*
 29. *Indagatione*
 30. *Indagatione*
 31. *Indagatione*
 32. *Indagatione*
 33. *Indagatione*
 34. *Indagatione*
 35. *Indagatione*
 36. *Indagatione*
 37. *Indagatione*
 38. *Indagatione*
 39. *Indagatione*
 40. *Indagatione*
 41. *Indagatione*
 42. *Indagatione*
 43. *Indagatione*
 44. *Indagatione*
 45. *Indagatione*
 46. *Indagatione*
 47. *Indagatione*
 48. *Indagatione*
 49. *Indagatione*
 50. *Indagatione*
 51. *Indagatione*
 52. *Indagatione*
 53. *Indagatione*
 54. *Indagatione*
 55. *Indagatione*
 56. *Indagatione*
 57. *Indagatione*
 58. *Indagatione*
 59. *Indagatione*
 60. *Indagatione*
 61. *Indagatione*
 62. *Indagatione*
 63. *Indagatione*
 64. *Indagatione*
 65. *Indagatione*
 66. *Indagatione*
 67. *Indagatione*
 68. *Indagatione*
 69. *Indagatione*
 70. *Indagatione*
 71. *Indagatione*
 72. *Indagatione*
 73. *Indagatione*
 74. *Indagatione*
 75. *Indagatione*
 76. *Indagatione*
 77. *Indagatione*
 78. *Indagatione*
 79. *Indagatione*
 80. *Indagatione*
 81. *Indagatione*
 82. *Indagatione*
 83. *Indagatione*
 84. *Indagatione*
 85. *Indagatione*
 86. *Indagatione*
 87. *Indagatione*
 88. *Indagatione*
 89. *Indagatione*
 90. *Indagatione*
 91. *Indagatione*
 92. *Indagatione*
 93. *Indagatione*
 94. *Indagatione*
 95. *Indagatione*
 96. *Indagatione*
 97. *Indagatione*
 98. *Indagatione*
 99. *Indagatione*
 100. *Indagatione*

[The following text is extremely faint and largely illegible due to fading or bleed-through from another page.]

[illegible]

[illegible]

...filiis...
...familia...
...ver...
...ferma...
...a...
...ne...
...asse...
...co...
...ma...
...cum...
...seu...
...non...
...non...
...est...
...conge...
...non...
...roma...
...rela...
...ita...
...confide...
...testamento...
...testamento...
...testo...
...propter...
...en...
...se...
...se...
...le...
...ta...
...non...
...tionem... non

[illegible]

[The text in this block is extremely faded and illegible due to poor scan quality. It appears to be a dense Latin manuscript.]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

[illegible]

[The text in this block is extremely faint and illegible due to extreme fading or damage to the original document. It appears to be a continuation of the Latin text from the previous block.]

[The following text is a transcription of the handwritten manuscript page, which appears to be a Latin legal or philosophical treatise. The handwriting is cursive and somewhat faded.]

[Illegible text due to extreme fading and blurring]

si plures. ff. de vulg. substitu. ibi. nisi alia forte
 fuerit mens testatoris, q. vix credendum est nisi
 euidenter fuerit expressum. Ponderanda sunt
 ad hoc verba. d. testamenti. ibi. et quod,
 per iustitia potius venit ad successio deus bene
 relinquendo. d. dispositionem. Imo. Iur. regule.
 intelligendam esse, quod iure postea, non constat
 contraria mente. d. testatoris femina, proxi-
 miores succedunt ex rebus masculis remotiori-
 bus videtur enim testator Iuri communi serui for-
 mare. Quod iure etiam si fori valentia considera-
 mus de iustitia fuit differentia, sicut in successio-
 nibus cum equaliter succedant femine, quod ma-
 gis modum et masculi considerata tantum gra-
 dus preteritine, et prioritate, et ita necessa-
 rio concedendum est q. ex eo, q. in d. testamenti
 dispositione non fuerunt femine expresse ex-
 cepto propter masculos remotiores sequo ver-
 bum illud, Imo fuerunt femine vocatae in testi-
 calum, fuitq. testator feminae que. d. fidei commi-
 ssum iustitiam. d. causam franciamq. em-
 phiteusiam et heredem preference d. In uocatione
 d. fidei commissi, obtinereq. debere iustitiam causa ex-
 cluso ga. dare nulla habita consideratione ex-
 ceptum iurium rei committi, cum Iuri veri-
 tate non sunt bona libera, nec de ipsis potuit
 tanq. libera Petrus de quoq. dispendere. Perda-
 que in voce deducta fuerunt impubeia d. ex-
 tatione, que breuitatis causa omittit et salua cor-
 rectione dominorum de regio consilio.

P. deo. 1/2
 Tallard

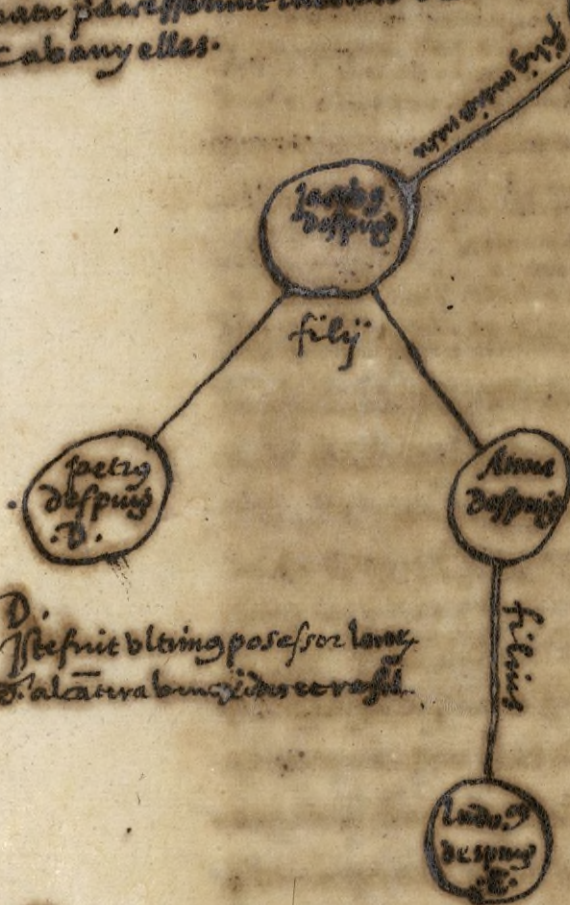
[The page contains dense handwritten text in a cursive script, likely from a 17th-century manuscript. The ink is dark brown or black, and the paper shows signs of age and wear. The handwriting is highly stylized and difficult to decipher without specialized knowledge of the script.]

†
Memorial em fe ppart del Jhe.
don bren valterra noie quo p pssu
Sobre la demanda de Alcantara

+

A.
Ista infirmitas hereditaria loco,
ut dicitur de catarrho sic egi virum
Ex parte egi virum alius sibi subforam
per periculis, et al. dicit

B. *Argias antiquior in partibus maris
natis p^{ro}ferre me ludo de
Cabanyelles.*



C.
 Hic auſus nunc natus
 Inſigne ſolus ludum
 De tabaculis heredi
 primo ſuſcitatus —

• D.
Heftit blivng pofessor long.
Takaera buncidus corall.

.E.

Recludonij posuit petitione ditioni
Loriz virante vincti presentis aposte
Inultima vocatione tangi propinqua
testaturi phinea masculina quod est
mirandum cum no sit deagnatione
sed de cognatione Cum sit masculus
ex femina quam prosequitur
Gaspard pater et heres Ludonij
despung inquem no potuit conspire
Iustitia

4

q̄sta Camilla posuit petitionē disoyloz
tamq̄ heres auct̄ sc̄di iugis (q̄ sup̄ originē
Ludovici decabanelles) radicata fuit summissio
fidei comissi. Equi etsi nō agitur trāsmissi
ad suū heredes v̄pote, ad om̄iū et Camillam
Et q̄ dicta Camilla, s̄vltimā vocationē con
siderung, est proximior delineatorum
plurimā masculinā quamprosequit̄ fānista
filiis et heres Camilla, i-

[illegible]

[illegible]

[The text in this block is extremely faded and illegible due to severe fading and bleed-through from the reverse side. It appears to be a continuation of a legal or official document.]

[illegible]

[The page contains dense, handwritten text in French, which is mostly illegible due to extreme fading and significant ink bleed-through from the reverse side. The script appears to be a cursive style from the 17th or 18th century.]

[The text in this block is extremely faded and illegible due to poor scan quality. It appears to be a continuation of the handwritten notes from the previous page.]

[illegible]

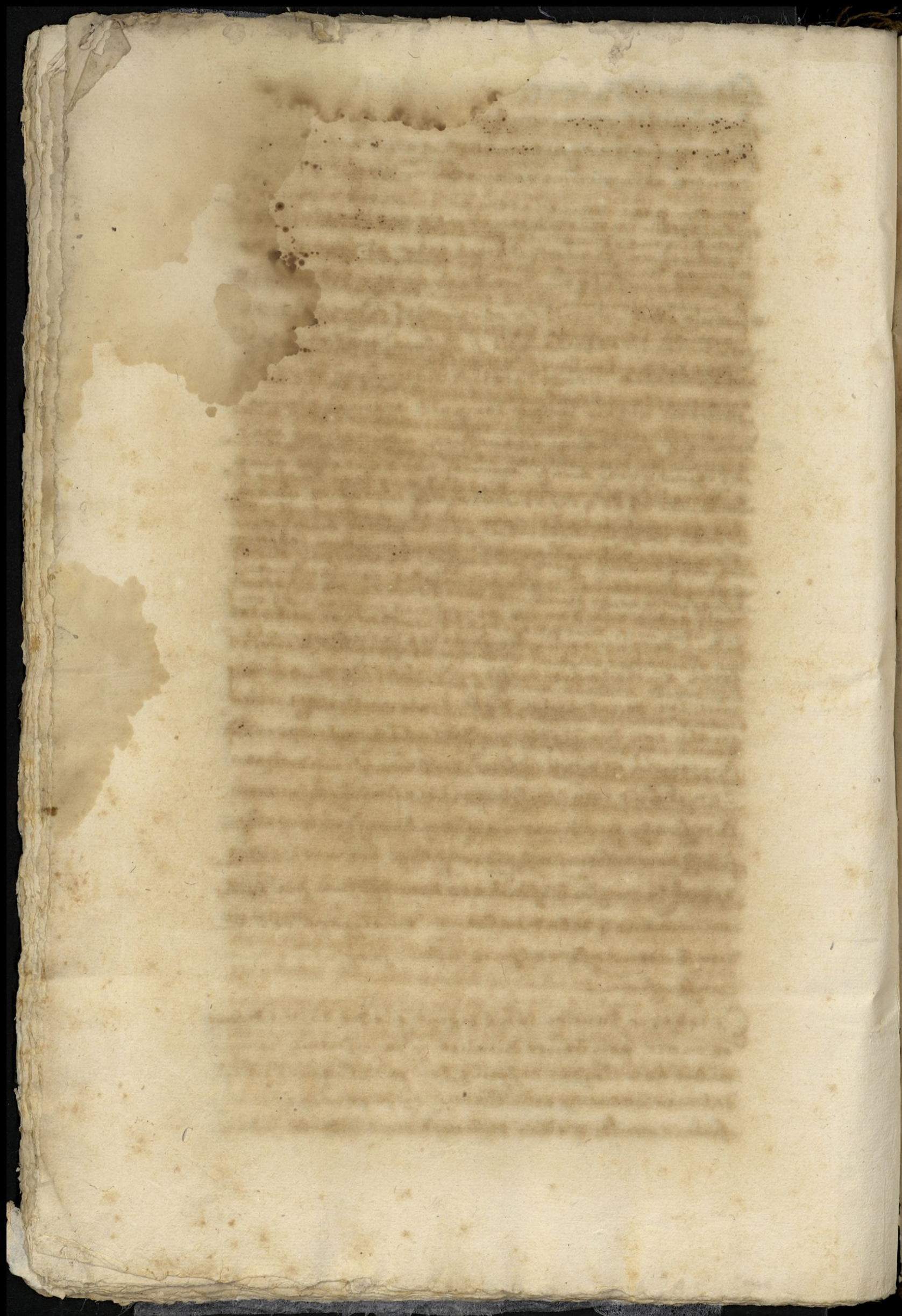
10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100. 101. 102. 103. 104. 105. 106. 107. 108. 109. 110. 111. 112. 113. 114. 115. 116. 117. 118. 119. 120. 121. 122. 123. 124. 125. 126. 127. 128. 129. 130. 131. 132. 133. 134. 135. 136. 137. 138. 139. 140. 141. 142. 143. 144. 145. 146. 147. 148. 149. 150. 151. 152. 153. 154. 155. 156. 157. 158. 159. 160. 161. 162. 163. 164. 165. 166. 167. 168. 169. 170. 171. 172. 173. 174. 175. 176. 177. 178. 179. 180. 181. 182. 183. 184. 185. 186. 187. 188. 189. 190. 191. 192. 193. 194. 195. 196. 197. 198. 199. 200. 201. 202. 203. 204. 205. 206. 207. 208. 209. 210. 211. 212. 213. 214. 215. 216. 217. 218. 219. 220. 221. 222. 223. 224. 225. 226. 227. 228. 229. 230. 231. 232. 233. 234. 235. 236. 237. 238. 239. 240. 241. 242. 243. 244. 245. 246. 247. 248. 249. 250. 251. 252. 253. 254. 255. 256. 257. 258. 259. 260. 261. 262. 263. 264. 265. 266. 267. 268. 269. 270. 271. 272. 273. 274. 275. 276. 277. 278. 279. 280. 281. 282. 283. 284. 285. 286. 287. 288. 289. 290. 291. 292. 293. 294. 295. 296. 297. 298. 299. 300. 301. 302. 303. 304. 305. 306. 307. 308. 309. 310. 311. 312. 313. 314. 315. 316. 317. 318. 319. 320. 321. 322. 323. 324. 325. 326. 327. 328. 329. 330. 331. 332. 333. 334. 335. 336. 337. 338. 339. 340. 341. 342. 343. 344. 345. 346. 347. 348. 349. 350. 351. 352. 353. 354. 355. 356. 357. 358. 359. 360. 361. 362. 363. 364. 365. 366. 367. 368. 369. 370. 371. 372. 373. 374. 375. 376. 377. 378. 379. 380. 381. 382. 383. 384. 385. 386. 387. 388. 389. 390. 391. 392. 393. 394. 395. 396. 397. 398. 399. 400. 401. 402. 403. 404. 405. 406. 407. 408. 409. 410. 411. 412. 413. 414. 415. 416. 417. 418. 419. 420. 421. 422. 423. 424. 425. 426. 427. 428. 429. 430. 431. 432. 433. 434. 435. 436. 437. 438. 439. 440. 441. 442. 443. 444. 445. 446. 447. 448. 449. 450. 451. 452. 453. 454. 455. 456. 457. 458. 459. 460. 461. 462. 463. 464. 465. 466. 467. 468. 469. 470. 471. 472. 473. 474. 475. 476. 477. 478. 479. 480. 481. 482. 483. 484. 485. 486. 487. 488. 489. 490. 491. 492. 493. 494. 495. 496. 497. 498. 499. 500. 501. 502. 503. 504. 505. 506. 507. 508. 509. 510. 511. 512. 513. 514. 515. 516. 517. 518. 519. 520. 521. 522. 523. 524. 525. 526. 527. 528. 529. 530. 531. 532. 533. 534. 535. 536. 537. 538. 539. 540. 541. 542. 543. 544. 545. 546. 547. 548. 549. 550. 551. 552. 553. 554. 555. 556. 557. 558. 559. 560. 561. 562. 563. 564. 565. 566. 567. 568. 569. 570. 571. 572. 573. 574. 575. 576. 577. 578. 579. 580. 581. 582. 583. 584. 585. 586. 587. 588. 589. 590. 591. 592. 593. 594. 595. 596. 597. 598. 599. 600. 601. 602. 603. 604. 605. 606. 607. 608. 609. 610. 611. 612. 613. 614. 615. 616. 617. 618. 619. 620. 621. 622. 623. 624. 625. 626. 627. 628. 629. 630. 631. 632. 633. 634. 635. 636. 637. 638. 639. 640. 641. 642. 643. 644. 645. 646. 647. 648. 649. 650. 651. 652. 653. 654. 655. 656. 657. 658. 659. 660. 661. 662. 663. 664. 665. 666. 667. 668. 669. 670. 671. 672. 673. 674. 675. 676. 677. 678. 679. 680. 681. 682. 683. 684. 685. 686. 687. 688. 689. 690. 691. 692. 693. 694. 695. 696. 697. 698. 699. 700. 701. 702. 703. 704. 705. 706. 707. 708. 709. 710. 711. 712. 713. 714. 715. 716. 717. 718. 719. 720. 721. 722. 723. 724. 725. 726. 727. 728. 729. 730. 731. 732. 733. 734. 735. 736. 737. 738. 739. 740. 741. 742. 743. 744. 745. 746. 747. 748. 749. 750. 751. 752. 753. 754. 755. 756. 757. 758. 759. 760. 761. 762. 763. 764. 765. 766. 767. 768. 769. 770. 771. 772. 773. 774. 775. 776. 777. 778. 779. 780. 781. 782. 783. 784. 785. 786. 787. 788. 789. 790. 791. 792. 793. 794. 795. 796. 797. 798. 799. 800. 801. 802. 803. 804. 805. 806. 807. 808. 809. 810. 811. 812. 813. 814. 815. 816. 817. 818. 819. 820. 821. 822. 823. 824. 825. 826. 827. 828. 829. 830. 831. 832. 833. 834. 835. 836. 837. 838. 839. 840. 841. 842. 843. 844. 845. 8

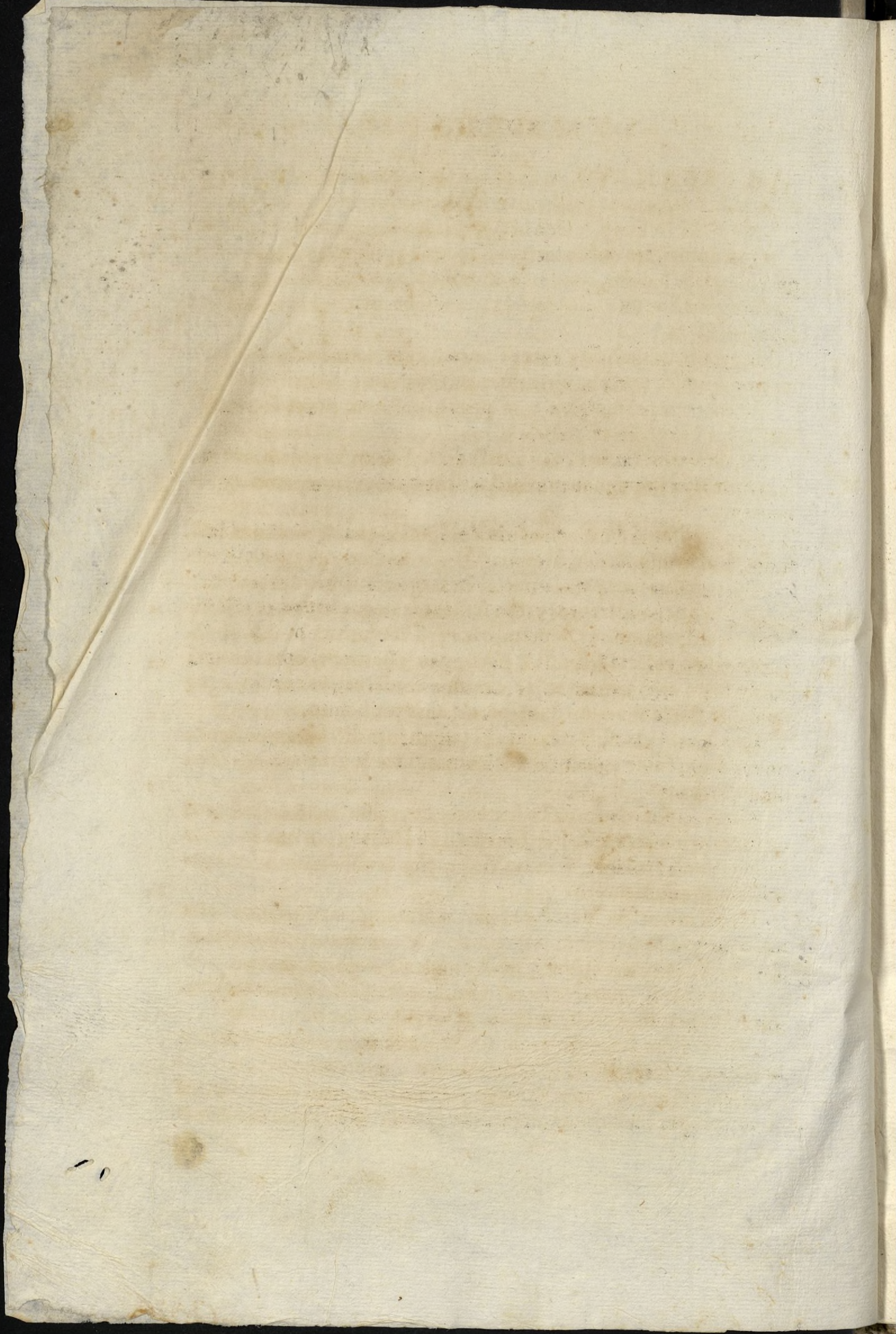
[illegible]

[The text in this block is extremely faded and illegible due to extreme fading or damage.]

[illegible]

[Faint, illegible text in a single column, likely a manuscript page with significant fading and staining.]





S V M M A R I V M.

MSS 1
60

1 **A**LLEGANTVR in fauorem Gasparis sententiæ Regiæ, cū
quibus declaratur perpetuitas fideicommissi in fauorem agna-
tionis de Despuig, & ideo in cōcurso masculus excludit fēminā.

2 Quæ cum super dubio iuris causa cognita publicatæ sint vim le-
gis vniuersalis habent, quod in nostro Regno est expeditum, & ma-
gis stringunt hoc casu quo declarant eandem dispositionem, de qua
agimus.

3 Et parant rei iudicatæ exceptionem, cum concurrant idemti-
tas bonorum, & causæ ac virtualiter personarum.

4 Et sententiæ promulgata cum primo substituto nocet sequenti-
bus in gradu, in vim rei iudicatæ.

5 Maximè cum Ludouicus (cuius se dicit Yolans hæredem) nec ip-
sæ nec dum non impugnaverint dictas sententias, verum etiam appro-
bauerint.

6 Nec subsistet si dicat aduersaria dubium de quo agimus non fuisse
se decisum in dispositiuis, licet motiua hoc suadere videantur.

7 Quia motiua sunt pars sententiæ in Regno, & disponuntur.

8 Et pro hoc ponderantur verba sententiæ Regiæ latæ super eisdem
bonis, & dispositione. 11. Septembris. 1578. confirmatæ in S. S. R. C.

9 Ac etiam volūtas Ioannis Despuig patris Beatricis, cum qua ipsa
voluit suam conformare, enixe curantis conseruationem suæ agna-
tionis per modum verum dum potuit, aliàs per fictum.

10 Ponderatur clausula contenta in testamento dicti Ioannis, ex qua
contenditur, fuisse inductum fideicommissum in fauorem agnatio-
nis de Despuig.

11 Verus sensus motiui dictæ sententiæ est, voluntatem dictæ Beatri-
cis fuisse prospicere vniuersæ agnationi de Despuig, in qua etiā pōde-
ratur clausula proxima, & induxisse simplex & absolutum fideicom-
missum in casum mortis.

12 Confirmatur rei iudicatæ ex dictis sententijs exceptio, ex statu
causæ, in quo prolata sunt inter fratrem, & sororem vtrinque cōiun-
ctos, in illa contrauentione, prohibitionis alienationis secuta.

13 Quia nisi esset in casum mortis fideicommissum inductum, bona
libere pertinuisent fratri, & sorori, & iniqua fuisset illius exclusio.

14 Vnde dictæ sententiæ (etiam seclusis motiuis) casum nostrum
decidunt, & declarant pro Gaspare contra Yolantem.

15 Nec differentia ratio assignari potest, ex eo quod fuerit Yolans
substituta per Ludouicum, nam idem operata fuisset, successio ab inte-
testato

testato in casu sententiarū, nisi fuisset inductum simplex & absolutum fideicommissum in casum mortis.

16 Nec fundamentum fieri potest in eo, quod Petrus & Anna essent nepotes Auziæ, quia de hoc nullum verbum in sententijs, quod fecissent si alicuius momenti hoc fuisset.

17 Ex profundissimo prohibitionis alienationis pelago, in quo plures naufragium fecerunt, pendet aliorum articulorum, & fere totius causæ decisio.

18 In quo enixe aduertendum est, nedum fuisse per testatricē adiectam alienationis prohibitionem, verum indiuiduam prohibitionē diuisionis successoribus & bonis, quæ fortior est pro fideicommissio inducendo.

19 Vel saltem iudicanda est, esse eiusdē virtutis & efficaciz cum prohibitione alienationis, ita vt disposita in vna explicentur, & alteri.

20 Namque prohibitio diuisionis continet alienationis prohibitionem, & dicitur expressa.

21 Non datur fideicommissum simplex & absolutum, nisi quando etiam inducitur in casum mortis quamuis possit dici simplex & absolutum quando adest utroque casu, & mortis, & alienationis.

22 In quo cuius itur nota quam imposuit Petre Pereg. de fideicom. art. 14. num. 6. in fin.

23 Et diluitur aduersariæ argumētū ex sententia anni. 1578. quia hæc non excludit fideicommissum in casum mortis.

24 De prohibitione diuisionis, de qua hic, iudicandū est ad inducendum fideicommissum, vt de prohibitione alienationis, quod deducitur ex sententijs Regis, & Beatricis dispositione.

25 Quod comprobatur ex illa celebri sententia Regia in causa locorum, del Real lata, vbi æquiparantur prohibitio alienationis, & diuisionis, & declaratur ex ista sola induci simplex & absolutum fideicommissum, idque pluribus authoritatibus confirmatur.

26 Prohibitio diuisionis, siue alienationis, hic pluribus vestimentis est induta, re, poena, & causa.

27 Dato fideicommissio absoluto non potest fieri electio in remotiorum in gradu, sed locus est dispositioni. §. in fideicommissio. l. cum ita delegat. 2. contra Crot. & declaratur Socin. Sen. cons. 227.

28 Qualitas rerum de quibus hic nudum præceptum prohibitoriū efficax facit, quia cum iurisdictione, & vassallis.

29 Tum quia fuerunt maiorum dictæ testatricis bona quorum fecit in prohibitione mentionem specificam, & particularem, institutione vniuersali facta.

Et

30 Et ex proxima qualitate, non expressa alia causa, inducitur voluntas conseruandi bona in agnatione in infinitum.

31 Quod magis procedit cōcurrēte cōsuetudine regionis, q̄ huiusmodi bona qualificata permaneāt in familia, quę vrget in Hispania, & cōsiderata fuit in sēcētia anni. 1541. & probatur specialis huius familiae.

32 Vestitur etiā prohibitio hic pēna appōita in casu, cōtrauentionis, quę de per se est valida ad validandam prohibitionem.

33 Ornatu etiam vocatione proximioris de agnatione in casu contrafactionis.

34 Maximē cū vocetur cū eadē prohibitionē, & ita aliter quā tacite inerat, & sic venit amplianda pro conseruatione nominis testatricis.

35 Et verborum geminatione, & repetitione, quę vehementiorem testatricis affectionem ostendit, & prohibitionem alias nudam validam, & efficacem reddit, & excludit legitimi haredis institutionem simplexq; & absolutum fideicommissum inducit.

36 Et verbis pręgnantibus & pręcisiss, quę continent haredis institutionē & inducunt fideicommissū simplex & absolutū in casū mortis.

37 Et dictionibus perpetuitatem durationis vnionis bonorū, & dispositionis importantibus repetitis, quę impediunt legitimi haredis institutionē, & successionē, & inducunt simplex & absolutū fideicommissum in casum mortis.

38 Nec hoc casu extinguitur quarto gradu iuxta receptam, & in praxi obseruatam sententiam.

39 Quod hęc prohibitio est realis, vel saltim negari non potest quin sit impersonalis, quę reali æquipollet, & plures effectus parit pro introductione, & ampliatione fideicommissi.

40 Prohibitio fuit facta hic causa expressa, & nihil interest an pręcedat prohibitionem, vel sequatur: dum modo sit in eadem dispositione, & remaneat in terminis rationis.

41 Causa autem, & ratio prohibitionis fuit fauor familie, & agnationis de Despuig, & cum Regia sententia anni. 1578. fuit declaratum.

42 Et debet haberi pro expressa, postquam alia assignari non potest, & ex illa tanquam expressa argui.

43 Paria ne sunt rationem prohibitionis ex primi, vel colligi ex verbis testamenti voluntatem conseruandi bona in agnatione quod satis innuit. d. sententia anni. 1578.

44 Receptor, & verior est sententia ex dicta ratione non solum validari prohibitionem nudam, sed induci simplex & absolutum fideicommissum in casum mortis gradatim, maximē addito verbo, in perpetuum, vt hic.

- 45 Nam cum prohibitio sit de se valida, & inducat fideicommissum in casum alienationis, rationis adiectio operatur fideicommissum simplex, & absolutum, ne superfluo reddita videatur.
- 46 In quæst. an & quâdo ex prohibitione alienationis resultet simplex, & absolutum fideicommissum, vel tantum in casum contrauentionis plures faciunt DD. distinctiones.
- 47 Quod hic versamur in multiplici capite distinctionis, concurrunt enim decem qualitates, & sic fortiori casu, quâ DD. sigillatim recensent pro inductione fideicommissi, inductumque fuit simplex, & absolutum in fauorem familiae de Despuig, & ita fuit declaratum cum sententijs latis in fauorem Petri.
- 48 Ad inducendum fideicommissum simplex in casum mortis vna duo, vel ad summum tres qualitates, ex his quæ hic concurrunt sufficiunt, ideoque multo magis hic erit inductum graduale, & coactiuum tot simul iunctis.
- 49 Clausula de qua hic, E per quant ma volutat es, continet perfectam dispositionem testatricis, volentis bona in familia conseruari, eidemque providere, maxime adiecta illa alia, Ans vull e man que los dits, per quam fideicommissum absolutum fuit inductum.
- 50 Et cum constet ex ratione, & serie dispositionis exoptasse perpetuitatem in familia, dicendum est voluisse facere ac fecisse substitutiones necessarias ad perpetuitatem conseruandam.
- 51 Et cum prohibitio hæc inducat fideicommissum de per se, in agnatione de Despuig, non erit insistendum in reprobatione Decij, quia absque dubio hoc casu non procedit eius consultatio. 636. quia prohibitio non est accessoria ad dispositionem præcedentem.
- 52 Quod hic fuerunt vocati omnes de familia de Despuig, in infinitum in illa clausula, Perço expressament prohibeixch a tot los meus successors, &c. ex prohibitione alienandi illis adiecta, quia alias non valeret iux. Bart. doct. in l. Centurio. num. 37. de vulg. approbatam in cap. 45. de testam.
- 53 Traditur in terminis prohibitionis alienandi vera distinctio, & recepta, an aliquâdo ex grauamine inducatur vocatio, & stat communis pro hac parte, quod sit hoc casu inducta vocatio ex prohibitione.
- 54 Successorum appellatione hic illi de sanguine tantum veniunt, non autem extranei, quia voluit testatrix conseruare bona in agnatione de Despuig, & quod alias sequeretur maximum absurdum.
- 55 Et comprobatur ex Regijs sententijs, quorum motiua declarant, Beatricem instituisse fideicommissum in sua agnatione, illudque perpetuum, quod non potest cõtingere, nisi dato fideicommisso perpetuo & graduali.

Et

- 56 Et ponderanda sunt verba testatrix, Meus successors, qui alienare prohibentur in perpetuum, quia non poterant esse successores testatrix, nisi succederent per fideicommissum.
- 57 Perpetuitas fideicommissi, etiam colligitur ex vocatione propinquiore per lineam masculinam in casu contraventionis, qui secutus fuit.
- 58 Nam cum appellatio nomine vocet agnatos, non proprio, videtur respexisse totam agnationem, perindeque est ac si vniuersam agnationem nominasset de proximior in proximior.
- 59 Maximè cum fuerit adiectum grauius perpetuum prohibitionis alienationis, quo casu nedum communem, verum indubitatam esse Anchar. consultationem. 27. omnes admittunt.
- 60 Adducuntur DD. in terminis, quod secuta semel contrauentione, tota proximitas seu familia censeatur successiuo ordine inuitata.
- 61 Quod fortius procedit in casu nostro, quo vocatis aliquibus specialiter, cum casus prohibitionis potuisset contingere eis superstitibus, in casu contraventionis non vocat eos, sed proximior, & vocando Auzie filium sibi notum, non proprio nomine, sed appellatione filij maioris.
- 62 Et ubi non concurrebant tot qualitates & coniecturæ, prout in casu nostro, pro fideicommissio simplici, absoluto, perpetuo, graduale, & coactiuo, respondit Crauet. cons. 984. in causa in qua consuluerunt Nat. & Rolan. ubi prout hic vocabatur proximior agnatus.
- 63 Idem effectus resultat ex vocatione proximioris in numero singulari, ac si vocatio fieret in plurali, & hoc est communiter receptum.
- 64 Quod à fortiori in casu nostro ex vocatione proximioris de linea masculina in casu contraventionis, quem secutum fuisse, declaratum fuit cum sententia anni. 1578. inductum fuit fideicommissum perpetuum absolutum & graduale, de proximior in proximior agnatum masculinum, exclusis feminis, etiā agnatis, & ita pluries decisum fuit, & sic nedum Gaspar verum & Christophorus absque dubio Yolantem excludit.
- 65 Infertur manifesta resolutio non esse hoc de quo agimus fideicommissum electiuum, sed deferri prout quisque agnatus masculus fuerit proximior, quia tota familia censetur vocata, hæcque vocatio electionem excludit.
- 66 Considerantur duo casus in fideicommissio ex prohibitione resultante, quia si illud constitutum sit in casu alienationis tantum, habet locum electio, si vero simplex & absolutum, vt hic, nulla competit grauatis electio.

- Quod iuuatur, quia ex vocatione proximioris cū eodem grauamine inuitatur alius proximior, & ita cessat omnino electio, cum ad sit expressa prouisio testatoris.
- 67 Et vlt^rius confirmatur ex eo q^d absque dubio primis vocatis nō licuit eligere, ergo nec vlt^rioribus minus dilectis.
- 68 Huius fideicommissi qualitas longe distat ab electiuo, cum non pluribus, sed vni tātum deferatur, & sit absolutum in casum mortis, quo casu communiter est receptum excludi electionem.
- 69 Declaratur Menoch. cōf. 197. nu. 32. vt nō descripta à Nat. cōf. 111.
- 70 Ex casuum diuersitate euitantur etiam respon. Decian. & notatur, ac Menoch. cōf. 197. & supletur eius dictum extraditis ab eod. in cōf. 327.
- 71 Cum ex dispositione testatricis, & Regijs sententijs constet vocatam esse totam agnationem de Despuig, & non plures simul, sed vnū tantum, consequens est non potuisse Ludouicum eligere, sed successionem ad Gasparem deuolutam.
- 72 Ponderaturque ad id verba sententiæ anni. 1549. quæ è diametro reluctant electioni.
- 73 Vbi hoc esset fideicommissum electiuum, duplici ex capite corruerit intentio Yolantis aduersariæ, voluntatis videlicet, & potestatis Ludouici prætensi electoris.
- 74 Quando dispositio est limitata ad bona propria, adiecto pronomine, Meus, verior videtur opinio prohibitum alienare non censi disposuisse de bonis non liberis heredem instituēdo, licet posset expresse disponere de eis eligendo.
- 75 Vrget magis quia Yolans non agit ex institutione, sed substitutione per Ludouicum facta Gaspari eorum patri instituto, quia secundum verio^rem, & receptiorem sententiam, non videretur grauatus in his bonis fauore Yolantis.
- 76 Et ponderatur ad hoc probatio facta, quod Ludouicus fuit cōfessus extantibus masculis ex Gaspare patre non esse locum successioni fœminarum in huiusmodi bonis.
- 77 De defectu potestatis etiam constat, quia habens facultatem eligendi non potest grauare electum in bonis in quibus vsus est expresse electione saltem in fideicommissio, quidquid sit in vulgari substitutione.
- 78 Cum ista bona penes vnum successorem debeant manere indiuisa, non potest adijci grauamen electo, etiam in fauorem eligibilis, quia grauado, nihil aliud videtur facere quā inter eligibiles diuidere rem, quod hic est prohibitum.

80 Nec esset Yolans eligibilis cum sit fœmina, & sic exclusa a successione, saltem donec masculi extant, cum regijs sententijs declaratum fuerit, inductum fuisse per testatricem fideicommissum favore masculorum, & agnationis de Despuig.

81 Quod apertius colligitur ex dispositione patris Beatricis (cui se voluisse eam conformare diximus) quampluribus probatur voluisse bona in agnatione conseruare, & fœminas extantibus masculis excludi, & per consequens Yolans non est eligibilis existentibus eius fratribus.

82 In fideicommissio electiuo in familia non licet nedum sororem, verum nec grauati filiam eligere, ergo multo minus Yolantem nuptâ extra familiâ, & ponderatur ad hoc sententia Regia anni. 1578. dum considerat Annam in familia nuptam.

83 In dispositione qua agnati sunt admittendi non venit fœmina extra agnationem nupta, quia per eas nec conseruatur, nec perpetuatur agnatio, sed potius perimitur.

84 Vbi habita est ratio agnationis certa est masculorum prælatio, per quos agnatio conseruatur.

85 Substitutio facta de proximior de domo, seu per lineam masculinam, ad fœminam agnatam non extenditur, & ita consuluit Craue. conf. 800. vbi iuxta illius sententiam fuisse iudicatum refert, & per Rot. Florentinâ.

86 Quæ multo magis pungunt hoc casu quo testatrix summis votis perpetuitatem exoptauit, cum quibus consonat confessio Ludouici, dicentis dicta bona masculis esse vinculata, quæ declarat fideicommissi successionem.

87 Merito concluditur Yolantem non potuisse eligi, & minus tacite fuisse electam in grauamine imposito Gaspari seniori.

88 Non excluditur ratio agnationis ex vocatione fœminarum, cum grauamine delationis nominis & armorum, maxime cum sit deficientibus masculis agnatis.

89 Pluribus modis cuitatur in hoc casu. l. voluntas. C. de fideicommissis.

90 Consideratur prouisio agnationis dupliciter, ex prohibitione alienationis affirmatiuæ, aut negatiuæ, vt primo de agnatis masculis tantum, secundo verò potest etiam peruenire ad extraneos.

91 Nos versamur in affirmatiua dispositione, cum resultet ex prohibitione simplex & absolutum fideicommissum, etiam in casum mortis, & vocatio expressa proximiorum per lineam masculinam

masculinam in casu contrauentionis.

92 Cum dispositio hæc sit perpetua Yolans non veniret appellatione eorum, qui sunt de familia & agnatione, & sic excluditur dispositio dict. l. voluntas.

93 Sententia anni. 1578. non declarat competere in his bonis facultatem eligendi in fauorem fœminarum, & sic Yolantis.

94 Et in ea non approbatur electio Gasparis, tanquam electio simpliciter, sed quia de masculo proximior, & ad quem de iure absque electione erat peruentura successio, & declarantur termini dictæ sententiæ.

95 Vbi Gaspar noster esset incapax propter militiam Hierosolymitanam, successio Christophoro, & alijs agnatis deferenda esset, non Yolanti, & sic non permittitur ei allegare incapacitatem, tū quia huic allegationi ipsa renuntiavit.

96 In patrimonialibus & allodialibus in quibus versamur, isti milites non sunt incapaces, quicquid sit in feudalibus, in quibus etiam nō indistinctè sunt incapaces, & stat pro capacitate consuetudo.

97 Supradicta distinctio speciali indulto Apostolico approbatur, quo declaratur paupertatis votum non impedire huiusmodi milites succedere, & retinere patrimonialia.

98 Fori huius regni Valentia prohibentes acquisitionem immobilium religiosi, non comprehendunt milites Hierosolymitanos, & per consequens Gasparem, & ita practicatur.

99 Imò for. expresso. 19. de reb. alien. nō alien. & declaratione ibi posita cauetur militibus Montesiæ, non esse prohibitam horum bonorū acquisitionem, & sic sumus extra omnē difficultatem, & canonizata fuit hæc opinio cum sententia lata in fauorem Gasparis.

100 Nec capi potest coniectura incapacitatis ex mente Beatricis, ex eo quod non vocauerit ad successionem Magistrum Montesiæ, agnatum quem summe diligebat, quia huiusmodi religiosos capaces esse fassus fuit Ludouicus, à quo prærendit causam habere Yolans.

101 Yolans non potest fundari ex prætensa contrauentione per concordiam inter Gasparem maiorem, & nostrum Gasparem inita, vbi esset cōtrauentum, cum fœminæ extantibus masculis sint exclusæ.

102 Quod concordia fuit conditionaliter facta, & declaratum iniri si per eam non recedebatur a voluntate testatricis, & ex hoc euitaretur pœna vbi esset contrauentum.

103 Quod in dicta concordia nulla potest considerari contrauentio voluntatis Beatricis, cum per eam non fuerit inducta diuisio locorum testatricis, nec impositio alicuius iuris realis super ipsis, sed cōcessio cōmoditatis

commoditatis partis fructuum Christophori remanentibus proprietate, possessione, iurisdictione, & administratione locorum penes eundem Gasparem.

104 Vsumfructuarius cedendo vel alienando vsumfructum illo priuatur, alienando tamen vsumfructum potius commoditatem fructuum, quam ius vsumfructus alienasse censetur, ut euitetur poena.

105 Quod duobus in casibus est indubitatum: alterum, quando non omnes fructus, sed pars conceditur: alterum, quando non potest percipi propria autoritate ab eo cui fuit concessa.

106 Et tollit difficultatem dispositio eiusdem Beatricis, quae grauauit heredem primo loco praestare redditus septem mille solidorum ex fructibus dictorum locorum Auziae fratris patrueli, & postea eisdem alio dari iussit per Ausiam secundo loco vocatum.

107 Prohibitus alienare, licet transigendo videatur alienare, non procedit retinente ipso possessionem rei prohibite, & hoc modo minor absque decreto transigit, & praelatus absque solennitatibus.

108 Licet possessio fuerit data Christophoro nil ad rem, cum fortitura sit effectum post mortem Gasparis, quo possidente, verum est dicere, Christophorum non possidere, & ita falsa est aduersaria, dum iniunxit petitionem curatoribus Christophori cum clausula, si sua putauerit interesse.

109 Quod concordia fuit facta in fauorem Christophori masculi de agnatione Beatricis, & immediato successori post Gasparem, cum tota Beatricis agnatio contentiue fuerit vocata, nec fuerit ad descendentes Auziae restricta.

110 Nec hypotheca accessorie adiecta pro securitate conuentorum in concordia nullam alienationem inducit, nec in illa veniunt bona alienari prohibita, maxime ad euitandam poenam.

111 Euitatur Rotae. decis. 17. lib. 1. Pau. E. mi. ubi haeres prohibitus alienare fuit priuatus domo, quam proprio contractu hypothecauerat, quae loquitur in terminis longe a nostro diuersis.

PROLOG

1

2

3

4

5

6

8

9

10

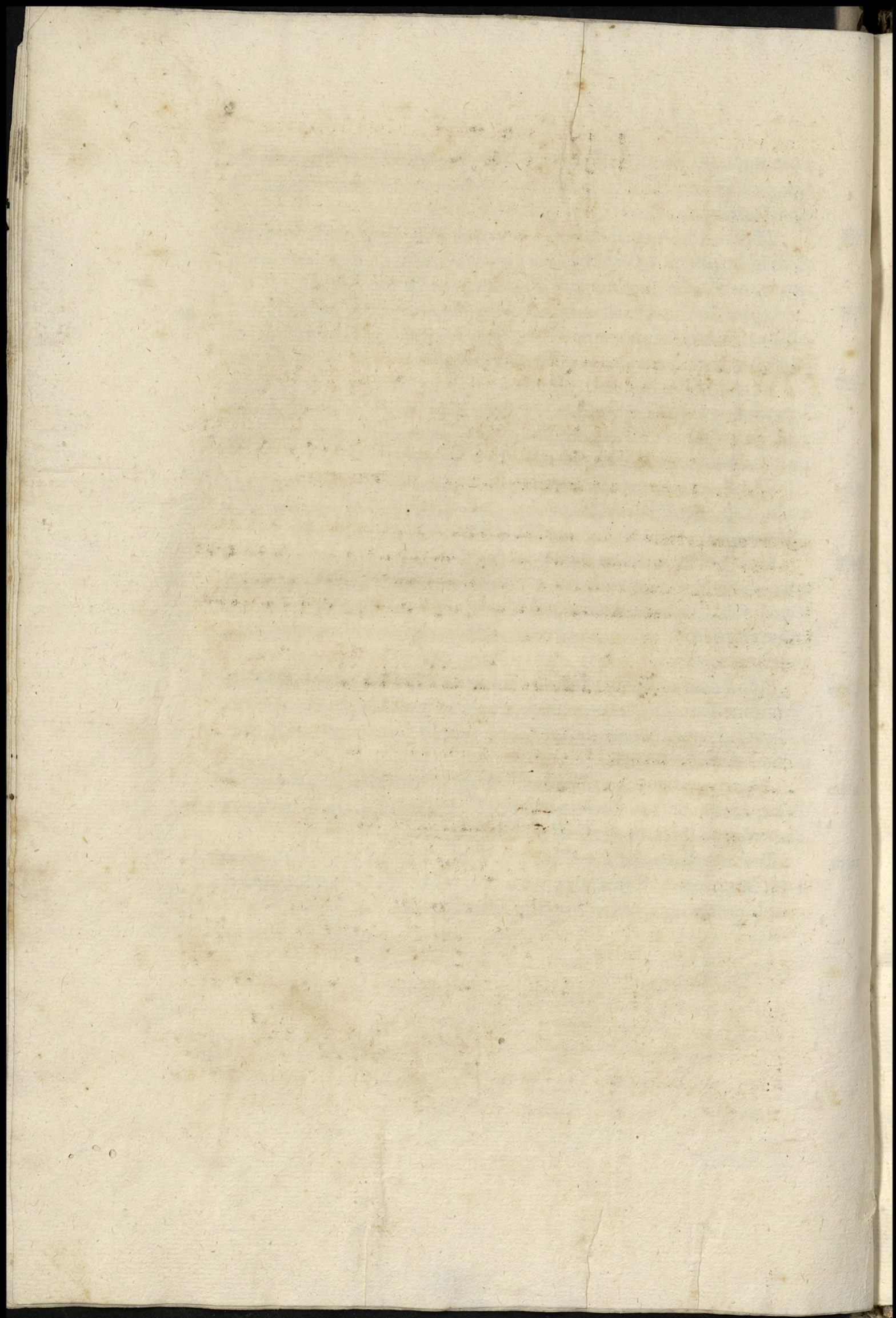
11

12

13

14

15



IESVS.

Pro don Gaspare Despuig primo- genito possessore reoque conuento, contra dom- nam Yolantem Despuig & de Sans, secundogeni- tam, nuptam extra familiam, & actricem.



N hoc iudicio rei uendicationis Baronia, & loco-
rum de Alcantara, Benexides, & Rasol, intentato
per dictam Yolantem, contra dictum Gasparem
possessorem eius fratrem utrinque coniunctum, li-
cet plura alia contra intentionem Yolantis urgere
videantur, tamen quæ principaliter pro nunc exa-
minanda proponimus, diuidam in quinque articu-
los, ut facilius innotescat quam aliena à veritate iuridica sit petitio po-
sita à dicta domna Yolante, cum proximus sit veritati qui apte distin-
guat, ut in terminis casus in pluribus similis nostro exorditur, & diuidit
Aymon Crauet. conf. 984. vol. 6.

Articuli igitur qui discutiendi se offerunt
sunt sequentes.

Primus utrum baronia de Alcantara, & dicta loca eidem annexa ex
testamento Beatricis Despuig sint subiecta fideicommissio simplici
& absoluto, successiuo siue graduale in fauorem nominis familiaris, & ag-
nationis de Despuig, & sic in casum mortis, an vero tantum in casu con-
trauentionis.

Secundus, An istud fideicommissum sit electiuum. Ita quod Ludo-
uico licuerit eligere vnum, ex familia, licet remotiorem, quæ voluerit.

Tertius, An dato hoc, ei licuisse, si heredem instituendo in omnibus
bonis suis visus fuerit Gasparem heredem institutum vocare ad dicta bona

A

à Bea-

à Beatrice relictā, nō factā mentione particulari dictorum bonorum? & an in grauamine imposito dicto Gaspari patri, & heredi in fauorem Yolantis fuerit visus grauare in eisdem bonis, & si voluit grauare, an potuerit de iure, signanter in fauorem Yolantis nuptæ extra familiam existentibus masculis præsertim Gaspare eiusdem lineæ atque gradus.

Quartus, vtrum noster Gaspar sit incapax successionis, & possessionis dictorum bonorum cū sit miles Hierosolymitanus? & an liceat Yolanti fœminæ nuptæ extra familiam opponere possessori istam incapacitatem præmaxime existentibus proximis per lineam masculinam siue agnatis dictæ Beatricis.

Quintus, & vltimus sit, an dictus noster Gaspar contrauenisse dicatur prohibitioni diuisionis, & alienationis, factæ à Beatrice, & amisisse dominium, & possessionem, iuxta testatricis voluntatem propter concordiam initam cum Gaspare eius patre, & in fauorem Christophori filij legitimi & naturalis dicti Gasparis, & successiue fratris consanguinei dictorum litigantium? & an vbi contrauentum esset, fuerit quasi-tum ius dictæ Yolanti fœminæ nuptæ extra familiam, & quæ non est coniuncta Beatrici per lineam masculinam, nisi ex parte patris, ex qua linea adest Christophorus, æquè proximior, & masculus.

Primus Articulus.

Quamuis quoad istum videar cū Iustiniano Imperatore, in l. rē non nouam. C. de iudici. aggredi rem antiquam, & non tantum placitam, sed in contradictorio iudicio decisam, & ita actū agere possim notari, rem iudicatam ad initium nouæ litis producens, adeo quod merito possē istum articulum finire in fauorē nostri Gasparis sola allegatione sententiarū, respectu dictorum bonorum, super isto dubio latarum die 26. Septembris, anni 1537. per iustitiā in ciuilibus ciuitatis Valētiæ, & 18. die Maij 1549. per Regiam Audientiā in eadē ciuitate residentē, cum votis huius S. S. R. C. cōfirmatoriæ præcedētis, & vltimo in gradu supplicationis in hoc S. S. R. C. die 16. Aprilis 1551. quæ omnes fuerūt publicatæ in fauorē Petri Despuig agnati masculi Beatricis contra domnam Annā Despuig sororem, quo tēpore adhuc nō venerat casus contrauentionis, sed agebatur inter fratres vtrinque coniūctos de simplici, & absoluto fideicomisso in casu mortis don Iacobi Despuig patris commu-

communis dictorum Petri, & Annæ ultimi possessoris, & fuit cū dictis
tribus sententijs concorditer declaratū in fauorem dicti masculi, exclu-
dendo fœminā sororem, motiuo siue causā expressim adiectis, quod te-
statrix in dicto suo testamento (de cuius intelligentia, & viribus nunc
refricatur quæstio) induxerat fideicōmissum perpetuum in dictis baro-
nia, & locis fauore suæ familiæ nominis, & agnationis de Despuig, &
propinquiorum de linea masculina, ideoque masculus fuit prælatus so-
rori, ei perpetuo silentio imposito, quæ sententiæ Regiæ causa cognita in
contradictorioque iudicio super dubio iuris publicatæ faciunt legem, &
pro lege seruandæ sunt de iure, etiam quoad omnes de dicto dubio con-
tendentes, gloss. irrogare, in l. 2. quib. res iudica. non no. Craue. conf. 198.
num. 5. Rollan. a Vall. conf. 70. du. 16. vol. 1. Bursat. cōf. 220. nu. 2. vbi plu-
res allegat, & in Regno hoc est expeditum, vt in priuileg. 2. Regis Ioan-
nis. 2. sub his verbis, Et attento quod sententia Principis, causa cognita
promulgata, vim legis obtinet, ac pro lege seruanda est generaliter in-
ter omnes, Bellu. in specu. rub. de mate. cēsua. § leges Regni, nu. 54. vers.
sed in cōtrariū, in fine, & ibi, Sūt pro lege obseruandæ, & præsertim quia
dictæ sententiæ sunt latæ super intellectu eiusdem dispositionis testamē-
tariæ Beatricis, & explicatoriæ illius voluntatis, & super eodē dubio in-
ter fratres masculum, & fœminam, yter esset præferendus, ex t. dei. om-
misso in dicto testamento appposito ante secutam contrauentionem, &
consequenter in casu mortis, vnde concurrunt omnia, de quibus per cō-
sultum in. l. cum quæritur, & seqq. de excepti. rei iudica. reassumpta per
Regem Iacob. 1. in for. vlti. tit. de executione rei iudicatæ, nempe eadē
bona, & identitas causæ petendi, & effectus quin virtualiter ipsæ met
personæ non tantum, quia quando sententia facit ius quo ad omnes
cēsentur omnes eadem personæ cū illis, cū quibus fuerūt latæ quoad
istum effectum, vel non curatur de ista diuersitate, vt dicit pulchrè d.
Glo. irrogare, in d. l. 2. sed etiam quia in materiade qua agimus quilibet
prætensus successor censetur eadem persona cū hærede substituto, vel
prætensio fideicommissario, qui cum in gradu præcedebat, & cum quo
iudicium fuit agitatum, ideoque sententia promulgata in iudicio con-
tradictorio causa cognita cum primo nocet sequentibus in gradu. in
vim rei iudicatæ, Bart. in l. in diem, nu. 1. de aqua plu. arcen. Roman. in l.
in concedendo, nu. 6. vbi Paul. nu. 2. ff. eod. Couar. magis cōmunem di-
cens in practicis. c. 13. nu. 6. Molin. de Hisp. primoge. lib. 4. c. 8. nu. 3. Pe-
regri. de fideicom. artic. 53. nu. 49. vers. & idē existimo &c. cum num.
seqq. Vnde non licet Yolanti de isto dubio hæsitare præmaximè cum
nec illa, nec dictus Ludouicus cuius se dicit hæredem impugnauerint
dictas sententias respectu ritus, vel recti, imò expressim eas approba-

runt verbis, & factis geminatis, namque Ludouicus suam petitionem instituit contra Hospitale, & Eufragiam vsufructuariam, fundans se expresse in dictis sententijs, vt apparet ex libello petitionis in articul. 19. & seqq. quem aduersaria exhibuit in isto processu, vt videre est apud illum, fol. mihi. 156. & pariter eadem aduersaria in libello huius petitionis, de qua agimus, refert dictas sententias, tueturque siue potius fundat ius suum in illis, easque exhibuit in isto processu, & consequenter approbavit illas. l. cum precum, vbi DD. C. de libe. caus. latè Deci. consil. 534. vnde audienda non est, si istum articulum indubium refricet, cum etiam dictus Ludouicus, licet successor singularis post Petrum, & latus dictas sententias, non potuerit illas impugnare ex traditis per Ruin. numer. 14. 16. 17. consil. 128. lib. 2. & minus cum iuuauerit se illis, & Yolans non potest plus iuris habere quam suus pretensus auctor, nec eius factum impugnare, ex cuius persona lucrum prætendit. l. cum à matre C. de rei uendica. l. ex qua persona. de regul. iur. & minus cum dicta exhibitione, & sic proprio facto dictam rem iudicatam approbauerit.

6 Nec admittent Senatores Regij satisfactionem, quam aduersaria aliquando visa est facere, dicens cum istis sententijs non fuisse decisum dictum dubium, in verbis dispositiuis, & decisiuis, & licet motiua hoc suadere videatur, tamen illa non disponere tamquam aliud sit causa disponendi, aliud verò dispositio, vt placuit quandoque DD. in cap. sicut, de senten. & rei iudica. etenim præterquam, quod verius, & receptius videtur, motiua sententiæ in quibus redditur ratio decisorum (vt fuit factum in dictis sententijs) esse partem illius, & disponere, Boer. decisio. 171. numer. 25. Præsertim vbi iudices consueuerunt motiuare sententias, vel tenentur aut consuescunt dare dubia siue motiua, vt in Regno signanter in causis arduis, vt in for. 5. Curiarum anni 1551. confirmato for. 71. in Curijs annij. 1564. & for. 11. anni 1585. qui etiam si in arbitrio iudicis id constituent, tamen ex inueterata consuetudine fermè in necessitatem abiit in dictis causis arduis, vt est notorium, & hæc fuit sententia, & vera declaratio dictorum Socin. Iun. consil. 181. num. 89. lib. 2. vt tradit Magon. decisio. Florent. 133. numer. 16. Quibus meo videri egregiè stipulantur verba sententiæ Regiæ Audienciæ latæ in fauorem dicti Ludouici siue Gasparis Despuig, litem inceptam pro Ludouico prosequentis, publicatæ die. 11. Septembris. 1578. cōfirmatæ in hoc S. C. & in hac causa exhibitæ per eandem aduersariam, vbi fit mentio dictæ sententiæ Regiæ latæ die. 18. Maij. 1549. ibi: *Attentis etiam dicta Regia sententia, & motiuis in ea adiectis, contra quam dictus don Petrus in fauorem*

rem, cuius lata fuit, nec ab eo causam habentes venire non possunt: Quæ verba satis
 innuunt, quæ diximus circa motiua, & quod Yolans nō sit audienda
 contra dictas sententias, & rectè intuenti dictam Regiam sententiam,
 & sigillatim motiua illius, & decisionem apparet manifestè, in ea fuisse
 se etiam decisum dictum articulum ex ponderatione voluntatis dic-
 tæ testatricis volentis, perpetuam conseruationem dictorum loco-
 rum, prohibendo separationem verbis tam præcis, & toties repe-
 titis, & geminatis, nō tantum ratione affectionis ipsarum rerum, sed
 magis principaliter pro conseruatione status, & dignitatis nominis,
 & familiæ de Despuig, & in gratiam successionis illius, vocando pro-
 pinquiorem per lineam masculinam, etiam in casu alienationis ne-
 cessariæ præferendo primogenitum, & vltimo in illis verbis, *Ex qui-
 bus credendum est verosimiliter dictam Beatricem in dubio voluisse se confor-
 mare cum voluntate patris sui*: Et tamen Ioannes Despuig pater dictæ
 Beatricis in suo testamento, vt apparet ex illius tenore, curauit eni-
 xe conseruationem agnationis, & nominis de Despuig per modum
 verum dum potuit, & aliàs per modum fictum præferendo sem-
 per masculos descendentes ex filia, & nepote, nepotibus illius, gra-
 uando tam descendentes ex filia, quàm ex collateralibus masculis
 (quos etiam suis in casibus vocauit) de latione, & retentione res-
 pectiue nominis de Despuig, & stigmatum illius absque vlla mixtu-
 ra, & cū vocatione proximioris, in casu quo vel non assumerentur,
 vel non retinerentur nomen, & arma imponendo eadem grauami-
 na proximiori inuitato ad successionem dicto in casu, iuxta notata
 per Molin. lib. 1. capit. 5. numer. 34. in. 6. conclusio. & in. 7. conclus.
 numer. 35. Præsertim cum pluries repetiuerit qualitatem masculi-
 nitatis, quæ exclusionem fœminarum operatur. l. 1. C. de adulter.
 & faciunt notata. per Bartol. l. cum auus, numer. 4. ff. de condi. &
 demonstr. communiter receptum, vt per Socin. ibi numer. 76. Man-
 tic. de coniectu. vltim. volunta. libr. 1. titul. 15. numer. 1. & per to-
 tum titulū. Pelæz de maioratu. 2. part. quæstio. 6. numer. 107. & sig-
 nanter ista enixa voluntas conseruandi bona in agnatione, quam
 habuit dictus Ioannes Despuig deprehenditur ex illa parte, in qua
 disposuit filias, & neptes filiæ ad quas peruentura erant bona nu-
 bere agnatis dictæ familiæ, & vltimo in illa clausula: *Com yo con-
 fie de aquella molt que morint sens fills, ne filles, ne altres descèdents,
 aquella noulleuara al mes propinch parent meu de cognō de Despuig.*
 Quæ verba licet deprecatiua cū sint directa ad grauatū, inducunt fidei-
 cōmissum, & vocationem. l. vnū ex familia. §. fin. & l. cum pater. §. rogo.

ff. de legat. & l. 2. C. commun. de legat. & hoc quidem in fauorem totius agnationis, & ita perpetuum & graduale, ac si agnatis, vel agnationi expresse relictum esset, per Anchar. consil. 27. de quo latius infra, & nota. in l. si cognatis, de reb. dub. Molin. d. lib. 1. cap. 5. num. 23. & 24. Vnde verus sensus dicti motui Regiæ sententiæ est voluntatem dictæ testatrix fuisse conformem dictæ voluntati patris, suæ agnationi expressim, prospicientis per dictum fideicommissum perpetuum in fauorem totius agnationis, & ideo ante istam illationem factam in dicta clausula, ex quibus credendum. & c. sit mentio expresse per dictos Senatores regio de vocatione ista, & prædilectione nominis, & agnationis de Despuig, vt videre est in versic. immediate præcedenti: ibi, Accedat supradictis quod dictus Ioannes Despuig pater dictæ Beatricis cū suo testamento, in quo ipsam heredem instituerat, significauit verbis expressis quod confidebat multum de dicta filia sua, quod si decederet sine filiis, prout decessit, quod non auferret hereditatem suam propinquioribus de cognomine de Despuig, & casu quo dicta testatrix haberet solum filias, desiderabat testator, & volebat quod nuberent ad minus cum aliquo ex familia dictorum de Despuig, & continuo subsequitur dicta clausula, ex quibus, vnde dicti Senatores Regij non potuerunt fermè apertius manifestare eos sensisse in dicto testamento Beatricis adesse fideicommissum fauore agnationis simplex, & absolutum in casu mortis: nā alias ad inferendum illud in solo casu alienationis, perperam huiusmodi motiua adiecissent in re adeò manifesta, & indubitata.

12 Et suadentur præmissa in confirmationem exceptionis rei iudicatæ signanter resultantis ex dictis prioribus sententijs annorum 1537. 1549. & 1551. quia non solum motiua nostrum intentum concludunt, sed status ipse causæ, super quo dictæ sententiæ promulgatæ fuere ineuitaliter id probant, vt nullus dubitationi locus relinquatur, cū eo tempore causa agitaretur inter fratres vtrinque cōiunctos, nempe inter Petrum masculum, ex vna, & Annam ex alia, & ita inter personas eiusdem lineæ atque gradus concurrentes ad successionem bonorum, quæ pater possidebat tempore mortis, quo adhuc non fuerat secuta controuersia vlla: vnde si fideicommissum resultans ex dicto testamento Beatricis in dictis bonis fuisset tantum inductum in casu alienationis, essetque conditionale, vel vt alij dicunt, pœnale, non vero fuisset simplex, & absolutum in casum mortis, dicta bona remansissent eo tempore ad dictum effectum inter ipsos libera, & successiuè in necessarium consequens dicti duo fratres ex æquo fuissent admissi ad

ad successionem illorum absque vlla differentia sexus, tam de iure
communi, authent. in successione. C. de suis, & legit. hered. quam de
lege Regni, vt in for. 1. de intesta. & fuisset iniqua, ne dicam irrationa-
bilis exclusio Annæ à bonis liberis, solo masculo incluso. l. maximum
vitium. C. de liber. præter, dicendum est igitur masculum solum fuisse
admissum ad dicta bona exclusa fœmina propter existentiam fideicom-
missi simplicis, & absoluti etiam in casu mortis fauore masculorum de
14 familia, & consequenter conclusionem, & dispositionem dictæ senten-
tiæ, & rem iudicatam ex illa resultantem (etiam seclusis motiuis illius, &
dato quod non disponderent) continere declarationem specificam casus
nostri, & concludere ex vi rei iudicatæ manifestam prælationem no-
stri Gasparis masculi eiusdem lineæ atq; gradus, & primogeniti, Yolan-
ti fœminæ, præsertim secundogenitæ, & nuptæ extra familiam, cum in
hoc nullam differentia rationem possit illa considerare, vel desumere,
15 ex substitutione, quam allegat fecisse Ludouicum eius fratrem in fauo-
rem Yolantis, namque idem, & à fortiori in casu mortis Iacobi fuisset
operata successio ab intestato in fauorẽ Annæ legitimæ successoris ab
intestato, signanter nuptæ in familia si bona non fuissent subiecta sim-
plici, & absoluto fideicommissio in casum mortis. l. cum pater. §. cum in-
ter, de legat. 2. vbi DD. Gabr. commun. conclu. lib. 4. titul. de fideicom.
conclus. 10. numer. 27. quia legitimi successores venientes ab intestato,
dicuntur venire ex ordinatione, & iudicio illius cui succedunt. l. confi-
ciuntur, de iur. codici. Curt. Iun. consil. 4. numer. 22. & causa intestati
videtur magis necessaria, & ita minus prohibita quàm institutio, vt per
DD. dictis in locis, saltim isti duo casus, testati, & intestati, in hoc à pari
procedunt, vt non magis faueatur causa testati, quàm intestati, vt con-
stat ex prædictis, & Curt. Seni. consil. 40. numer. 10. Burfat. consil. 37. nu-
mer. 28. nec ibi fuit curatum, quod essent nepotes Auziæ, cum de hoc
16 nec verbum quidem in vlla ex dictis sententijs, nec fuisset omissum
si in eo aliquod iuris mysterium consisteret, cum fuisset res speciali mē-
tione digna, ideoque cum fuerit neglecta inutilis, & nullius effectus ad
decisionem causæ. l. item apud Labeonem. §. ait prætor. versicul. ea
enim, quæ notabiliter fiunt nisi specialiter notentur, videntur quasi
neglecta, plura Pinell. ad istum propositum rubr. de rescin. vendi. cap.
1. numer. 27. igitur intus, & incute perpensis statu causæ, in quo fuere la-
tæ dictæ sententiæ, & nostri articuli, præsertim inter personas, in-
ter quas agitur non potest assignari vlla commoda ratio diuersitatis,
quominus eandem rationem decidendi dubitatio istius contineat, vt
ferme de casu legis videamur dubitare, adeò, vt ampliori indagine non
opus esse videatur.

17. Caterum ad remouendum omne dubium in profundissimo pelago
 istius articuli prohibitionis alienationis Senatoribus supremis Senatus
 dominis meis notissimo, permultis autem non nauigabili, quia plures
 infeliciter naufragiū fecere, modo variando, modo sibi ipsis ex diame-
 tro pugnando ut post Curt. Iun. cons. 126. nu. 8. aduertunt alij inferius
 allegati, vel inuitus immorabor, longius forsan quam par alicui videbi-
 20. tur, quia ex illius vero examine, & resolutione deprehendetur aliorum
 articulorum, & forsam totius causæ decisio. Et in primis supplico eni-
 xe dictos dominos meos reuocare in memoriā in dispositione ista te-
 stamentaria Beatricis Despuig ubi non fuisset adiecta indiuidua prohi-
 bitio alienationis. ibi: *Per vendes ni alienations algunes.* &c. Per quē omne
 genus alienationis interdictum fuit, ut consideratur pulere in regia
 sententia dicti anni 1549. ibi: *Inter dicendo omne genus alienationis ex quacum-
 que causa quantumcunque. Urgenti & necessaria.* Tamen inditam fuisse suc-
 cessoribus, & bonis indiuiduam prohibitionem diuisionis, quæ expres-
 sam continet prohibitionem alienationis, de qua prohibitionem diuisionis
 ubi non esset iudicandum fauorabilius, & latius pro inducendo fi-
 deicommissum quam de prohibitionem alienationis, ut tenet Curt. Iun. cons.
 116. nu. 4. dicens illam esse validam absque vestimento causæ, quod etiā
 docetur, ex quo si sola prohibitio alienationis adijcitur (ubi aliud non
 obstat) non prohibetur illa, quæ inter eosdem de familia solet contin-
 gere per diuisiones tam inter viuos, quā in vltima voluntate, secus
 vero dicendum est in prohibitionem diuisionis, Gozad. cons. 52. nu. 3. vers.
 sed hic non solum, Anto. Gabr. lib. 4. conclusionū tit. de fideicom. cōcl.
 9. num. 34. Tiber. Decian. respon. 55. nu. 72 & 73. lib. 3. ad minus esse iudi-
 29. candam quod sit eiusdem virtutis, & efficaciarum cum prohibitionem alie-
 nandi, ita ut disposita in prohibitionem alienandi, & traditiones DD. de
 efficacia illius ad introducendum fideicommissum habeant locum, &
 procedant ex æquo in prohibitionem diuisionis, ut tradit Ruin. cons. 23.
 num. 9. vers. sed quamuis parum intuenti, & num. seqq. vol. 5. ubi dicit
 quod ex æquo testator voluit Paulum, & Albertum habitare cum om-
 nibus bonis suis, & nullo vnquā tempore ad diuisionem bonorum suo-
 rum, & testatoris per venire, sequitur in necessarium consequens, quod
 prædicti fuerint prohibiti alienare bona sua omnia ex causa etiam ne-
 cessaria, & in vers. & iste dicit prohibitionem alienationis, quæ venit in
 20. consequentiam prohibitionis diuisionis dici prohibitionem expressam,
 consentit Curt. Iun. cons. 112. nu. 2. dicens, quod ex quo testator prohi-
 buit diuisionem inter suos descendentes necessario prohibuit quancun-
 que alienationem aliorum bonorum, namque alienatio est antecedens
 necessarium per quod perueniri debet ad diuisionem, impossibile enim
 est

est perueniri ad diuisionem, nisi per medium alienationis, quin & di-
uio species est alienationis, Deci. cons. 88. num. 4. & appellatur alie-
natio. d. l. pupillorum. Vnde cum sit prohibita diuio per quam non
fit totius rei alienatio, nec adeò tam grande damnum infertur bonis
& conseruationi contemplatæ per testatorem multo magis prohi-
bita censetur alienatio, ita arguit Decia. respon. 39. num. 7. vol. 2. & idẽ
fecit Curti. Iuni. in cons. 111. num. 20. ibi. Clarè constat testatorẽ mul-
to fortius voluisse prohibere alienationẽ, refert & sequitur Bartazo.
cons. ciuili. 6. num. 19. vbi dicit, ex ista prohibitione adiecta clausula,
quod continuo haberent pro indiuiso, & nullo vnquam tempore di-
uiderent fuisse inductum simplex & absolutum fideicommissum, &
consequenter in casum mortis, de quo casu loquitur, nam aliàs notũ
est non dari fideicommissum simplex & absolutum, nisi quando in-
ducitur etiam in casum mortis, & non quando inductum est, solum
in casu alienationis, quamuis bene & proprie possit dici simplex, &
absolutum quando adest vtroq; casu & mortis & alienationis, vt cõ-
tra Menoch. rectè distinguit Petra. de fideicom. q. 5. iunctis traditis.
num. 131. cum traditis. num. 132. & ita iunctis istis duobus locis euita-
tur nota quam Peregrin. de fideicom. art. 14. num. 6. in fine, imposuit
Petre, propter tradita in num. 131. & hæc vltima ex via tetigi, vt respõ-
deam cuidam tacitæ argumentationi quam male colligunt aduersa-
rij ex dicta sententia Regia anni. 1578. in quantum ibi fit mentio de
contrauentione facta per Perrũ, quasi sit excludere fideicommissum
in casum mortis, etenim vt deprehenditur ex prædictis DD. signatè
lex Petra & Peregr. vbi supra, & ex alijs plurimis quos consulto omit-
to, introductio fideicommissi simplicis in casu mortis non excludit
in casum alienationis, nec è conuerso si non adsunt verba taxatiua, sed
vtrunque concurrere potest & mortis & alienationis, vt est in casu
nostro.

Præterea, quòd sit iudicandum hic de ista prohibitione diuisionis,
vt de prohibitione alienationis in quantum vrgeat ad inducendum
fideicommissum, videtur non posse indubium reficari in nostra spe-
cie, quia expressim id fuit dispositum & declaratum indictis regijs sen-
tentijs latis infauorem Petri, & etiam in vltima sententia anni. 1578.
quibus in omnibus sic actum fuit de prohibitione diuisionis ac po-
tuisset agi de indiuidua & expressa prohibitione alienationis, & meri-
tò nã vltra præmissa adsunt in ista dispositione expressa verba & clau-
sula, quibus omnis remouetur difficultas primo propter illa verba,
Que per via directã, ò indirectã ni per necessitat aliqua no pũxen se-
parar los dits tres lochs, per vendes ni alienations algunes, quæ verba

25 omne genus alienationis ex quacunque causa interdicitur, ut egregie dicitur in sententia anni. 1549. promulgata cum votis supremi Senatus, ibi. Interdicendo omne genus alienationis, quæ comprobantur apprimè in proposito ex sententia Regia huius supremi Senatus lata cum maxima causæ deliberatione die. 4. Aprilis. 1555. contra don Sancium à Cardona, quoddam Almiratum Aragonum, in fauorem eiusdē creditorum, confirmata postea in fauorem Ducis Gandiæ cū alia sententiā publicata die. 18. Augusti anni. 1567. in qua ad sunt ista verba. Nec aliās constat de signis & cōiecturis verōsimilibus ad perpetuum coniecturandum fideicommissum, prout est adiectio oneris deferendi nomen & arma, prohibitionis diuisionis, aut perpetuæ alienationis, & alia quæ in viam iuris considerari solent in casibus constituendi & diciendi perpetuum fideicommissum. Cum qua sententia duo fuerunt approbata per hunc Senatum Supremum, alterum ista æqualitas quā fundamus inter prohibitionem diuisionis & alienationis, quæ ut synonima & eundem iuris effectum importantia considerantur & coniunguntur in dicta regia sententia per dictionem, aut, quæ stat expositiuè, prout est in. l. 2. ff. ad. l. Aquiliam. gloss. in prin. in. l. penultim. ff. de actio. empti. DD. in. l. sepē. de re iudi. Anton. Gabr. cons. 51. num. 14. 19. aut si vis alternatiuè magis punit, quia sufficit alteram partem esse veram. l. plerunque. de iur. dot. Bellame. cons. 2. num. 9. alterum precipuum, quo tendit tota ista equiparatio, nempe ex prohibitione perpetua diuisionis, resultare simplex & perpetuum fideicommissum uti ex prohibitione perpetua alienationis, idque merito, namque ex vnione bonorum & prohibitionem diuisionis induci perpetuum fideicommissum, tenuit expresse Ruin in repetitione. l. 1. §. nuntiatio. num. 297. cū duobus seqq. de nou. oper. nuntia. idem Ruin in dict. cons. 23. vol. 3. & cons. 134. lib. 2. Curti. Iuni. cons. 111. num. 20. & dict. cons. 112. in prin. & in cons. 114. num. 16. & duobus consilijs. seqq. Gozadi. tradit hoc idē consil. 52. num. 6. & respondet ad consil. Decij. 513. cuius in casu contrarium consuluerat Curti. Iuni. in dict. consil. & quod prohibitio diuisionis arguat fideicommissum perpetuum, tenet Marza. cōsil. 4. num. 4. reprehendens Decium. in dict. consil. 513. quin Bertazol. in dict. cōsil. 6. num. 19. ex prohibitionem diuisionis facta cum clausula non adeo prægnanti ut nostra, induci fideicommissum simplex in casum mortis, defendit & pariter cum Gozadi. vbi supra considerat prohibitionem diuisionis ad inducendum fideicommissum simplex & absolutum. Ioann. Fran. de Ponte. consil. 46. numer. 28. volum. 1. & videntur de hoc esse textus expressi, in. l. Lucius. in princ. ff. ad Trebell. & in. l. fin. §. Lucius. ff. delegat. 2. & ad istum effectum in terminis nostris allegat

gat illos Symon de Prat. de interpret. libr. 3. interpret. 3. dubitatione
 1. solu. 10. num. 10. tenens nobiscum, quamuis igitur nulla hic adef-
 set causa dictæ prohibitionis (saltem explicita) animi testatrici volē-
 tis conseruare bona in familia de Despuig. (quæ tamen causa non est
 necessaria in ista prohibitione, vt dicit Curti. Iuni. in dict. consil. 114.
 num. 4. asserens se nunquā vidisse Doctorem requirentem causam in
 prohibitione diuisionis, nec mirum quia vbi testator vel lex prohi-
 bent diuisionem hoc introducit ad conseruationem rerum, quæ
 prohibentur diuidi. C. imperialem. §. Præterea Ducatus de prohibet.
 feud. aliena. per Federicum, vbi DD. & non constaret ex infradicen-
 dis, vt constabit aperte istam prohibitionem non esse nudam à cau-
 sa, nihilominus canonizata remanet dicta opinio Ruin. & alio-
 rum inducendum fideicommissum simplex & absolutum ex dicta pro-
 hibitione diuisionis, cum illa sententia regia, quæ facit ius præsertim
 coram eodem Senatu, ex his quæ tradit Cepha. in consil. 177. num. 31.
 32. & 33. & hæc sit prima ratio pro nostro Gaspare, quoad istum arti-
 culum.

26. Secunda ratio sit, præ oculis mirum in modum habendum esse pro
 decisione huius causæ prohibitionem diuidendi seu alienandi appo-
 sitam in dict. testamento esse ad eodē vestitam, re, pœna, & causa multi-
 fariam, vt ferme habeat omnia ornamenta, quorum vno, vel duo-
 bus aut pluribus (gratia tamen exempli) tradunt DD. respectiue in
 suis casibus vestiri posse vel deberi prohibitionem, modo ad validita-
 tem, modò ad inducendum pœnale, siue conditionale fideicommis-
 sum in casu prohibitionis, quandoque ad inducendum simplex & ab-
 solutum in casum mortis & nonnunquam secundum aliquos ad indu-
 cendum simplex coactiuum & graduale, quod vocant indeterminatū
 licet istas duas species vltimas ex capite potius, quàm ex penetrali-
 bus iuribus desumptas arbitror, & constabit ex infradicendis, & sen-
 tit Petra bene intellectus, de fideicommiss. q. 7. in. 1. differentia, num. 2.
 & seqq. præcipue, num. 6. vbi tenet dato fideicommissio absoluto non
 27. posse fieri electionem in remotiorem in gradu, sed esse locum tex. in
 §. in fideicommissio. l. cum ita. de lega. 2. sentiens & tradens expresse
 idem esse fideicommissum absolutum & graduale, adeò quod, num. 7.
 tenet vel non esse fideicommissum absolutū vbi grauatus habet ele-
 ctionem in familia ex voluntate testatoris, vel non posse, nec deberi
 dici absolutum contra Crot. in cons. 48. num. 11. lib. 1. vbi non obstā-
 te fideicommissio absoluto dicit, prohibitum posse eligere, quia testa-
 tor hoc illi permiserat, & clarius tradit cum Petra Menoch. cons. 327.
 num. 105. & seqq. ita intelligens, cons. Socin. Seni. 227. lib. 2. quem for

san aduersaria pro se allegabit) nam ceterè Socin. vt videre est ex sua facti specie in primo dubio, & in. 2. tantum loquitur in fideicommissio conditionali in casualienationis, nō vero in simplici & absoluto, imò istud intelligit esse inuariabile, & non dependere à voluntate grauari, & idē esse simplex & absolutum, & consentit in hoc Peregr. de fideicommiss. art. 14. num. 6. Præterquam, quod Socin. communiter est re probatus in suis terminis, quando præcedit prohibitio qualificata fauore familiæ, & subsequitur causa etiam per verba enuntiativa, quia testator vult cōseruari in familia, vt per Petram de fideicom. q. 5. nu. 42. & seqq. & latius patet ex dicendis infra.

- 28 Apparet autem hic tot concurrere, namque in primis agimus de bonis iurisdictionalibus, nempe de baronia, & castris, cum vassallis, & iurisdictione, & sic de re qualificata & pretiosa, quæ qualitas nudū præceptum prohibitorium efficax facit, tex. in l. generaliter. §. si petitur. de fideicom. liberta. gloss. in l. quoties. C. de fideicom. vbi DD. signanter Bald. num. 8. scribentes in §. diui. l. filius familias. de leg. 2. Petra vbi supra. q. 1. num. 85. & 89. num. 92. dicit communem opinionem gloss. Molin. de Hisp. primogen. lib. 1. cap. 11. num. 18. Peralta plura referens in l. 3. §. qui fideicommissariam, num. 3. de hered. instit. optimè Manti. de coniect. lib. 6. tit. 12. num. 7. & 8. Præsertim cū dicta baronia fuerit maiorum dictæ testatrix, & ita paterna & gentilitia, vnde iustam affectionem censetur habuisse testatrix ad illius cōseruationem in agnatione, siue familia (quæ duo nomina synonyma esse tradit ex alijs Viuius, decis. Neap. 10. num. 2.) & dictam qualitatem inducere præsumptionem cōseruatiam familiæ dicit Opizon. in d. §. diui. num. 9. Loaz. num. 59. & Rip. num. 3. & ante eos dixerat Cyn. in dict. l. quoties. 1. de fideicom. loquēs in domo patrimoniali, Tiraq. & alij plures, vt per Riminal. Iun. consil. 371. num. 5. volum. 4. late Petra dict. q. 1. num. 39. & in isto proposito dignum animaduersione est, testatricem fecisse expressam mentionem & specificam dictorum locorum in prohibitione, quo casu magis enixa ostenditur affectio illius ad ista bona, vt aduertit Loaz. in dict. §. diui. num. 104. Præmaximè cū institutio sit vniuersalis de tota hereditate, prohibitio vero particularis respectu dictorum bonorum, & ita efficacior ad validitatem & ad inducendum fideicommissum. Gabriel. consil. 114. num. 49. Honde deus consil. 58. numer. 17. quod elegāter aduertit, & expressit Loaz. in dict. §. diui. num. 60. dum inquit, quod vbi testator omnia bona ad aliquem pertinere voluit, & tantum quandam rem alienari prohibuit, nulla in alijs bonis facta prohibitione, clarissimè videtur illum fuisse motum propter singularem affectionem ad illam rem, & propter

propter suā causam, cū omnia alienari prohibere potuisset, & tñ vnus rei alienationem prohibuit, idem considerat Rolan. Val. cōf. 23. num. 25. vol. 1. Anguissol. cōf. 91. num. 17. & 18. & 26. vers. quod autem, quā uis secundum Petram. q. 1. num. 106. & seqq. Iufficiat prohibitio generalis omnium bonorum.

30

Ex qua qualitate non expressa alia causa in prohibitione inducitur voluntas testatrix conseruandi dicta loca in agnatione in infinitum vt dicit Bald. in dict. l. quoties, num. 8. & tradunt in dict. §. diui, videtur enim facta prohibitio ne res de familia exeat, ita dicit communiter teneri Loaz. in dict. §. diui, num. 59. in fine. Socin. Iuni. num. 16. vbi respondet contrarijs, & istud fuit vnum ex motiuis Regiæ sententiæ latæ in hoc. S. C. die anni.

super alqueria de Negrals, licet ille casus longe diuersus esset à nostro, cum prohibitio esset vniuersalis totius hereditatis, & alqueria de Negrals, tempore testamenti esset ferme nullius valoris, familiaque esset longè diuersa, & verba prohibitionis essent simplicia, & non prægnantia, vt nostra, nec adesset causa, nec alia concurrerent vestimenta, de quibus infra: facit apprimè in proposito consultatio Molin. in cōf. 7. per totum, & signanter, num. 44. vbi ex pluribus tenet istam qualitatem inducere fideicommissum simplex & absolutū inter illos qui sunt de familia, nec omittenda, quæ tradit num. 45. & 46. dum dicit istā cōfecturam magis procedere, vbi adest consuetudo regionis, quod huiusmodi bona qualificata permaneāt in familia, quæ consuetudo viget in nostra Hispani, vt attestatur Decius cōf. 397. col. penult. in fin. dicens, quod ex cōsuetudine Hispaniæ huiusmodi bona sunt solita relinqui primogenito, Socin. Iuni. cōsil. 179. num. 53. & 168. num. 41. libr. 1. Boer. decis. 155. num. 29. & S. Senatus amplexatus fuit istud motiuum in dicta regia sententia anni. 1541. lata pro Petro contra Annam, ibi, Considerantes, quod tam per generalem nobilium consuetudinem, quia consueverunt alia & similia castra & honores masculis, & non feminis conferre, quàm particularem dictæ nobilis testatrix, &c. De qua consuetudine generali nobilium testatur etiam Tyber. Decia. respon. 7. num. 43. libr. 1. & ita non est dubitandum de illa, si enim ex Bart. in l. de quibus num. de legibus, magis communiter approbato, vt testatur Craue. cōsil. 166. num. 9. & Decius in l. 2. §. mutuidatio. numer. 13. si cert. pet. vni Doctori de consuetudine attestanti standum est, quanto magis cum habeamus vltra dictos DD. attestationem totius huius Senatus Regij & Supremi, non licebit de dicta consuetudine hesitare, quæ etiam in processu probata est in specie vigere in dicta familia Illustri, & antiquissima de Despuig.

Vltorius

32 Vltcrius adest etiā & aliud vestimentum, nempe pena apposta in casu contrauentionis, ibi, Y si lo contrari serà fet, ó attentat per algu dels possehidors dels dits llochs, vull, y man que lo qui tal attentara perda la mia herentia la possessio y señyoria dels dits llochs: quæ pœna praterquàm, quòd est maior omni alia, quæ per testatorem indici possit, cum sit intrinseca respectu eiusdem rei prohibitæ de perse est valida, ad validandam prohibitionem, vt per DD. in dict. §. diui. & in l. i. vbi rex. C. de his qui pœn. nomi. Rolan. conf. 70. num. 62. & seqq. vol. 3. Nata. conf. 675. num. 15. & in terminis, quod sola priuatio hæreditatis in casu contrauentionis vestiât prohibitionem alias nudam & sine causa, tradit Surdus conf. 215. num. 12. 13. & 14. lib. 2.

33 Eo amplius & sit tertium ornamentum, quoniam in casu cōtrafactionis, & adhuc solius attentationis iuxta supradictam dictionem, O attentat, vocatur proximior, ibi, Y aquella vinga ab la mateixa prohibicio al mes propinch parent meu per linea masculina, & sola vocatio ista proximioris inducit validitatem prohibitionis, alias quantumcunque nudæ, quoniam non potest dici consilium, quòd sperni potest per grauatum, sed est grauamen infauorem tertij vocati ad dicta bona, cuius fauor videtur cōtemplatus à testatore & causam dedisse prohibitioni. l. 4. §. fin. de conditio. instituti. l. cum pater. §. fundum. ibi. ad fiscum pertinere volo, & in §. quindecim, eiusdem legis, ibi, Ad Rem. publ. Tuscu. de lega. 2. Scribentes in dict. §. diui, vbi Crot. nu. 7. Ruin. num. 9. Curri. Iuni. in dict. consil. 116. num. 2. Alban. conf. 57. num. 10. dicit communem Petra dict. q. 1. num. 118. & quod ista sola vocatio proximioris vestiât alienationem & inducat fideicommissum in casu alienationis tradit Rota Roma. in collect. Seraphin. 1. part. decis. 379. num. 2.

34 Præmaximè cum proximior iste vocetur non simpliciter (cuius vocatio secundum aliquos à iure inerat sic intelligentes tex. in §. fratre. l. peto. de lega. 2. ff.) sed vocetur cum eadem prohibitionem, & ita aliter quam tacite inerat eius inclusio, ex quo solo induci prohibitionem realē, ampliandamq; pro conseruatione nominis testatoris, scribit pulchre Cepha. conf. 318. num. 88. & ex hoc colligere facile est fideicōmissum reciprocum inter omnes familie, quia impossibile est ex contrauentione vnus totū ad proximiorē familiæ deferri cū eadē prohibitionem. Idq; perpetuo seruari, nisi totum ordine successiuo in casum mortis ad cōtrauenientē peruenisset, vt explicât DD. in l. titia. §. Scia. Libertis. de leg. 2. & in l. heredes mei. §. cū ita. ad Trebel. & propter verbū integraliter, quod diuisioni repugnat, infert fideicōmissū reciprocu. Menoch. cōs. 554. nu. 11. Præsertim cū ista prohibitio & successiuè

voca-

vocatio proximioris ex voluntate testatoris debeant esse perpetuò & in infinitum, vt infradicemus, quia effectus contingere non potest, nisi vocatio sit etiam perpetua & fideicommissum absolutum, vt concludit Decia. in consil. 50. volum. 3. & arguit sic Rolan. cons. 23. num. 39. volum. 4.

Additur prædictis aliud efficacissimum & pluris faciendum ornamentum nostræ prohibitionis ex triplici capite. Primo, in verbis prohibitiuis geminatis, & pluries repetitis. Secundò, in verbis præcis & prægnantibus omne genus alienationis quocunque titulo, etiã necessario interdicetibus. Tertiò, in dictionibus perpetuitatem siue infinitatem durationis vnionis bonorum & dispositionis: importantibus & pariter repetitis.

De primò constat ibi, Expressament prohibeixch, & iterũ ibi, Perpetuament vnits è inseparables, quasi diceret inalienables, iuxta desuper tradita. Et tertio, ibi, Ans vull è, man, que los dits tres llochs estiguen axi vnits è inseparables com si foren vnloch indiuisible, è inseparable. Et quartò, ibi, Vull sia reduhida a vna coadunacio, è inseparabilitat per esta voluntat y ordinacio mia. Nec non quintò, ibi, Que per algũ temps ni necessitat separar nos puixen. Quæ repetitio geminatio & quadruplicatio adeò exuberantem & enixam voluntatem testatricis demonstrat volentis prohibere alienationem, vt ex omnibus quotquot scribentibus vidi, nec in responsis vel decisionibus, nec in lectionibus vel repetitionibus (gratia exempli) appareat vlla thesis facti, in quo concurrat tot verba geminata ad interdicendam alienationem quauis in hypothesi aliorum responsorum signanter Eugenij Perusini concludentis pro fideicommissio simplici & absoluto. cons. 81. per totum aliqua ex his concurrant, geminatio verò vltra quod ferme in omnibus articulis iuris plures effectus parere solet ad ostendendam vehementiorem affectionem testatoris ad illa quæ geminantur, vt notatur in l. Ballista ad Trebell. cum alijs vulgat. & faciunt venire in dispositione, quæ alias non venirent etiam in materia stricta, vt per Craue. cons. 29. num. 4. Decis. Rotæ. 229. ex recollect. Seraphi. part. 2. Præsertim id operantur in ista materia prohibitionis alienationis, quia illam alias nudam & inualidam efficacem, & validam reddunt, vt per Doctores in dict. §. Diui. Socin. in consil. 251. numer. 6. versicul. confirmatur præmissa libr. 2. Areti. in l. ventre. de acqui. hæred. versicul. dicamus ergo, vbi dicit per istam non tantum vestiri prohibitionem, sed excludi legitimi hæredis institutionem in casibus alias præmissis Gabriel. istas Socin. & Areti. traditiones comprobans. lib. 4. commun. conclus. titul. de fideicommiss. conclus. 2. numer. 14. &

concl. 10.

cōcl. 10. num. 6. Adeò quod pluribus placuerit sufficere ad inducendū
fideicommissum simplex & absolutum, ita Decius consil. 23. num. 3.
Parisi. consil. 17. num. 29. volum. 3. Alban. consil. 54. num. 3. Petra. q. 5. nu.
33. & quando iungitur ista geminatio prohibitioni validæ induci fi-
deicommissum simplex & absolutum est communis opinio ex Berre.
& alijs allegandis infra numero: *alio modo huius est ibi q. 1. num. 1. A.*

36 De secundo, nempe de verbis prægnantibus præcisissis constat ibi.
Expressam et prohibere, & ibi, per via directā, & indirectā, quæ sunt
verba efficacia & præcissa, ut per Socin. dict. consil. 251. vers. postremo.
num. 5. & ibi: Ne per necessitatē aliqua, de qua clausula Ruin. consil. 74.
vers. ex quo enim. volum. 1. & ulterius, ibi: Per vendas ni alienationis
algunes, cuius ultimæ dictionis natura latissima est. l. alienationis ver-
bo de verb. signific. l. fin. C. de reb. alie. non alienan. & licet hic sit iun-
cta dictionibus venditionis & permutationis, tamen continet alie-
nationem etiam per hæredis institutionem. l. si quis prioris. §. certum
C. de secun. nup. non obstante opinione Angel. consil. 57. quæ com-
muniter improbat ut per relatos à Peregr. vbi supra de fideicommissis.
art. 14. num. 4. iunctis his quæ tradit art. 40. 2. difficultate numer. 57.
Præterea, ibi: Per urgentque fos la necessitat, & ibi: per matrimonis,
quæ excludunt causam necessariam fauorabilem & priuilegiatam ad
derogandum fideicommissis absolutis. authen. res quæ. C. communia
delega. Et tamen ista alienatio priuilegiata hic prohibetur expressè in
quo facit consultatio Anguso. consil. 134. per totam signanter. num. 4.
vers. tamen, vbi concludit adesse fideicommissum absolutum, quod
num. 15. appellat reciprocum ex sola prohibitione, ne bona exirent de
familia, nisi in casu magnæ necessitatis, dicens ista esse verba prægnā-
tia & inductiua dicti fideicommissi, quanto fortius dicemus de istis
maximè repetitis & triplicatis, ut ibi, Ni per alguna necessitat sepa-
rar nos puixa, & etiam ibi, Ni per altra causa alguna, quæ etiam sunt di-
ctiones præcisæ & efficaces in ista materia, ut per Ias. consil. 22. num.
4. aliàs. 263. vol. 3. & excludunt actum ultimæ voluntatis. Parisi. consil. 17.
num. 4. vol. 3. adsunt ergo, plures dictiones prægnantes & præcisæ, & du-
plicatio & triplicatio prohibitionis ex quocunque titulo & causa, &
quadruplicatio alienationis ex causa necessaria, & ideo magis auge-
tur vis & effectus istius prohibitionis, ut comprehendat omnem alie-
nationem per quemuis titulum inter viuos, vel in ultima voluntate
inducendo fideicommissum simplex & absolutum in casum mortis,
in casibus in quibus sine dictis verbis aliàs non resisteret, ut constat
ex prædictis Doctoribus & extraditis per Peregrin. dict. art. 14. nu. 40.
& vbi coniunguntur ista verba geminata & vniuersalia tanto magis indu-

inducitur fideicommissum simplex & absolutum, ut tradit ex pluribus Symon de Pret. de interpre. vlti. vol. lib. 3. interpr. 3. dub. 1. solu. 10. nu. 24. signatè quia concurrunt duplex modus, & verba geminata, & ita inducitur absolutum fideicommissum ex relatis à Petra. q. 5. nu. 33. in prin. & q. pro
 hibitio alienandi extra familiam villo modo, vel aliquo modo, vel per quem
 cunque modum quis cogitare possit inducat fideicommissum absolutum,
 Aretin. in d. l. ventre. nu. 7. & alij, ut per Cavalca. decis. 18. nu. 59.

37. Nec non constat de tertio, ibi: Si en perpetua ment vnits e insepara
 rables, & ibi: Que per algun temps ni necessitat separar nos puixen,
 quæ sonant idem ac si dixisset villo tempore non posse alienari, iuxta illa
 quæ supra diximus, q. prohibitio diuisionis, dicitur prohibitio aliena
 tionis per relatos ibi quibus addo Rolan. à Val. cõf. 84. n. 16. 17. & 18.
 lib. 1. dictiones verò istæ perpetuo, & omni tempore, vltra quod si ap
 ponantur in prohibitione, vel causa prohibendi impediunt institutio
 nem legitimi successoris ab intestato in bonis prohibitis, ut per Socin.
 lun. cõf. 40. inter cõf. Curt. Senior. sequitur Hipp. Rimin. post alios
 cõf. 782. num. 125. inducunt adeò efficax robur prohibitionis quod
 sunt validæ ad inducendum fideicommissum perpetuum simplex, &
 absolutum, & ad istum effectum ponderat dictionem, perpetuo, Ru
 beus cõf. 53. nu. 5. & seqq. Deci. magis in terminis cõf. 23. nu. 5. &
 Cepha. cõf. 624. nu. 21. & seqq. vol. 5. vbi responderet solam dictionem,
 in perpetuum, importare fideicommissum, Ruin. cõf. 117. num. 19.
 lib. 2. faciunt tradita per Rimin. lun. cõf. 20. nu. 14. vbi dicit dictio
 nes istas qualitercunque positas in dispositione inducere fideicommis
 sum simplex, & absolutum in casum mortis, à quo non recedit Rota
 ex recollect. Seraphi. decis. 121. nu. 4. p. 2. & cõsentit Decia. resp. 50. nu.
 18. & seqq. vol. 1. late Petr. q. 5. de fideicõ. nu. 10. & seqq. signatè, n. 14.
 vbi dicit hanc conclusionem magis indubiã esse quãdo ista perpetuitas
 est pluries expressa, & late respõdit ad cõf. Soci. 227. & ad alia quæ for
 san aduersarij contra virtutem dictarum dictionum perierunt allega
 re, cuius dicta magis vrgent cum dicta dictio, Perpetuament, in no
 stro casu sit vnita verbo dispositiuo, sint vel stent perpetuò vnita, & in
 separata, ut per Socin. cõf. 250. nu. 3. vol. 2. & quod magis debet mo
 uere, quia dictio ista est addita verbis familiæ conseruatricis, ibi: Y
 per quant es ma voluntat que les dites mies terres, y llochs de Alcan
 tara Benexides, y lo Rafol sien perpetuamēt vnits e inseparables: quo
 rum sensus, ut infra probabo, ille est, & quia volo dicta mea bona in fa
 m. lia siue agnatione vnita conseruari, & in his terminis ferme om
 nes obseruant istam dictionem, perpetuò, inductiuam esse fideicom
 missi simplicis, & absoluti. Alban. cõf. 54. nu. 2. Hippol. Rimin. cõf.

20. nu. 15. melius Prosper. Paset. conf. 40. nu. 12. & 3. maximè quando sunt repetita, ut hic, quia tunc importat perpetuitatem fideicommissi, & realitatem illius, Paris. conf. 20. nu. 13. lib. 2. Rollan. à Vall. conf. 86. nu. 13. vol. 4. ita ut tunc non extinguatur intra quartum gradum, nec intra decimum, ut latè per Paset. in d. conf. 40. per totum, signanter num. 10. etenim dispositio authent. de restitutio. & ea quæ parit undecimo mense non habet locum quando fideicommissum est in rem, & ita bona sunt affecta fideicommissio simplici, & absoluto, ut tenet in eadem authentica, Iacobus de Bellouiso nu. 47. ubi pluribus allegatis testatur hanc esse communem sententiam, & in praxi observatam, & secundum eam sæpius iudicatum, & passim eam tenere DD. tenet Mādel. conf. 93. num. 2. & quod male arguatur de dicto tex. ad casum, quando fideicommissum est simplex, & absolutum, tenet expresse Socin. Iun. conf. 136. num. 43. versic. non omitto, lib. 3. & clariùs Paris. conf. 71. num. 84. lib. 4. Ruin. d. conf. 117. nu. 19. Marza. de fideicom. quæst. 14. part. 2. Præsertim cum sint grauati omnes successores in perpetuum, quæ dictio importat infinitatem, ut infra, & concurrant tot coniecturæ voluntatis testatrix volentis, prohibitionē & successionē esse perpetuā, & bona fideicommissio absoluto, & perpetuo esse subiecta, ut infra concludam, quo casu omnes agnoscunt non finiri prohibitionem, nec vocationes ex illa resultantes per quartam generationem, nec adhuc decimam, Alexan. conf. 59. num. 4. vol. 3. Socin. conf. 40. nu. 7. inter conf. Curt. Seni. Cepha. conf. 137. nu. 38. & seqq. Couarr. lib. 3. resolut. c. 5. nu. 4. versic. secundum, ubi agnoscit hanc esse communem, & licet in ver. Mihi, ab ea recedere videatur tamen ut indubitata admittit in vers. verum Iustiniani, accedentibus coniecturis, & sine illis dicit communem Petrar. d. tract. quæst. 8. num. 506. & seqq. & ratio efficaciar dictarum dictionum manifesta est, quia si non induceretur fideicommissum simplex & absolutum, sequi posset pluribus in casibus diuisio, vel totalis alienatio, contra voluntatem testantis, & non duraret effectus, & duratio perpetua quam curauit testatrix prohibitionem qualificatam dictis dictionibus inductiuis perpetuitatis, ita Ruin. d. conf. 147. nu. 12. & latius Hipp. Rimin. conf. 782. nu. 125. lib. 7. & dicemus infra.

39 Præterea additur, & aliud ornamentum efficacissimum, & apprimè considerandum resultans ex illa clausula: De forma quæ per aliquem tempus, ni per aliqua necessitat separar nos puixen: ex qua resultat prohibitio realis cum non fiat commemoratio personarum, sed ipsa bona efficiantur ac si dixisset non possint bona alienari, vel volo non alienari. Cuman. in §. fratre. l. peto. l. lectu. numer. 5. Castren. in l. filius fami-

familias. ff. diui. num. 9. dicta enim verba actum alienationis, & bona
 ipsa efficiunt non personas alienantium. Ruin. d. cons. 147. numer. 11.
 Mandel. consil. 93. numer. 2. & vbi posset pretendi istam prohibito-
 nem non esse realem quod minus verum videtur ex supra, & infra
 dicendis, negari tamen non potest esse impersonalem quæ in illo casu
 æquipollet reali, vt per Capic. decis. 108. num. 2. vers. Præsuppono. Ri-
 minal. Iun. cons. 20. num. 9. Hierony. Gabril. cons. 117. num. 34. pulcrè
 Bertaz. d. consil. 6. numer. 7. vbi ex verbis impersonalibus infert pro-
 hibitionem esse realem, prohibitio vero ista realis plures effectus
 pro introductione fideicommissi, & ampliatione de persona ad per-
 sonam infert. Rube. cons. 53. num. 6 in fine, vbi ex hoc dicit prohibi-
 tionem factam filiis extendi ad nepotes, quia erat realis, Crot. cōf. 48.
 num. 17. Becci. cons. 26. num. 3. vbi ex hoc quod prohibitio erat realis
 resoluit prohibitā esse necessariam alienationem ab intestato, & per
 grauamen reale, induci simplex, & absolutum fideicommissum in ca-
 su mortis, Caualea. decis. 18. num. 62. Probatur etiam quod sit realis
 ista prohibitio ex qualitate rei, & ex causa propter quam fuit facta,
 nempe fauore familiæ, vt infra manifestè cōvincam, quæ ratio de per-
 sonali prohibitione facit realem. Capic. d. decis. 108. nu. 2. & ante eum
 hoc visus fuit tradere Castren. cons. 303. visis, & consideratis, num. 3.
 in. 1. par. Rim. Iun. cons. 20. nu. 8. & melius, & latius cons. 313. num. 81.
 & seqq. lib. 3. & est cōmunis opinio. ex Petra. d. quæst. 2. nu. 16. & 17. &
 20. & dicta realitas prohibitionis probatur etiā ex illa clausula, Vull.
 è man que les dites mies terres y llochs. &c. iunctis verbis finalibus:
 Y aquella vinga abla mateixa prohibitio. &c. vt in simili. Ruin. d. cōf.
 147. num. 11. vers. quod autem in casu nostro prohibitio sit in rem, re-
 fert & sequitur, Mandel. cons. 93. num. 2. namque si bona debent ve-
 nire cum eadem prohibitione, ergo bona sunt affecta, & hoc est de na-
 tura verbi, Veniant, cui respondet dicta dictio, Vinga, vt per Salice.
 in. l. precibus, num. 26. C. de impuber. & ibi Bald. num. 1. quatenus
 resolunt, quod si testator dicat, Volo bona inter pauperes distribui,
 hereditas est grauata, & grauamen est scriptum in rem, Paris. d. cons.
 17. num. 20. idem cons. 30. num. 29. & latius cons. 93. num. 24. 25. vol. 2.
 loquens de verbo. deueniat, & de verbo, vadat notabilius concludit,
 Curt. Iun. cons. 193. num. 21. dicens, quod ex hoc effectualiter resultat
 fideicommissum, & pulcrius, & latius ista prosequitur Symon. de
 Pret. d. lib. 3. interpr. 3. solut. 10. num. 25. per totum signanter in prin.
 d. nu. 15. vbi cum num. precedentibus percurrisset illa ex quibus in-
 ducitur fideicommissum simplex, & absolutū, adiicit ista verba, vnū
 & præter hæc, & simul accuratè inspiciendum est pro validitate, &

extensione fideicommissi inducti ex huiusmodi prohibitione alienationis, vel ex ratione, & causa, quia voluit, & iussit. &c. Et si verba dispositionis, prohibitionis, vel rationis ipsius fuerint concepta in rem. &c.

40. Rursus, & ultimo pronunc observo id quod principaliter attendendum arbitror, totam istam prohibitionem, & enixam voluntatem testatoris fuisse factam causa expressa favore familie, & conseruationis illius, vt apparet ex illis verbis: E per quantes ma voluntat que les dites mies terres, e llochs de Alcantara, Benexides, y lo Rafol sien perpetuament vnits e inseparables, per tant. &c. circa quam clausulam ante omnia illud constituo, efficaciam prohibitionis non diminui ex eo quod ratio qua motus fuit testator ad illam faciendam, prece-dat ea, vt in nostro casu, an vero subsequatur post prohibitionem, vtroque enim casu retinet eandem naturam, eosdemque effectus pro fideicommissi inductione operatur, si continetur in eadem dispositione, in his enim quæ sunt in eodem actu non datur prius, nec posterius. l. 2. §. prius. ff. de vulgari. in. 2. casu, ibi: Valet substitutio, licet conuersa scriptura filij testamentum fecerit, ita Bald. in. l. si fuerit. §. 1. num. 3. in fin. de legat. 3. Natta. consil. 111. num. 4. Ruin. consil. 123. num. 7. Ripa. in. §. diui. num. 122. ibi: Non refert quod prohibitio precedat, quia non scripturæ ordo sed intellectus est attendendus, Petra. de fideicom. quæst. §. num. 87. & 88. & quæst. i. num. 77. dicit sufficere rationem appositam esse in qualibet parte testamenti, quæ intelligendæ sunt quando ratio prohibitionis remanet in puris terminis rationis, secus si transit in dispositionem, quia tunc efficacior est si precedit ad inducendum fideicommissum, vt constabit ex infra dicendis.

41. Hæc autem causa prohibitionis cōvincit apertissimè illam fuisse factam favore familie, nominis, domus siue agnationis de Despuig, vt per vnionem bonorum, nobilitas, & splendor dictæ familie, quæ antiquissima est in Regno, vt ex eisdem instrumentis, & probatione facta in processu plene constat, esset perpetua, cum res vnitæ facilius conseruentur quàm separate, & sine diuitijs vilescant familie quantumuis Illustres. l. quisquis. C. ad. l. Iuliam Maisteatis, Tyber. Decia. respon. 3. nu. 66. lib. 1. vbi ex hoc arguit ad inducendū fideicommissum graduale pro introductione masculorū, & exclusionem fœminarū, ex quo in illis decor familie per diuitias conseruatur, & per istas diminuitur, & aboletur, quia in alienos familie trāscunt bona, & adeo ista ratio vrget quod nulla alia assignari potest huius prohibitionis, vt cōsiderat pulchrè Curt. Iun. consil. 116. nu. 4. & Socin. 47. dubio. 1. vol. 3. dicens, q̄ per diuisionē bonorū pauperior fit, & vilescit familia. Decian. respon.

respons. 7. nu. 26. vol. 10. & arguit isto modo, Dec. magis in terminis
 respons. 15. n. 15. & 16. & seqq. lib. 1. vbi plura cumulat in fauorem vnio-
 nis bonorum & dispositionis per quam inducitur prohibitio diuisionis
 ad conseruandam vnionem, & hinc fit quod cum primogeniorū
 finis præcipuus sit, vt familiarum dignitas & memoria conseruetur,
 vt per Socin. conf. 47. num. 6. lib. 3. Tiraq. de primogen. q. 61. num. 2.
 idque existente diuisione sit impossibile durare, quia dualitas ad de-
 structionem subiecti, vnitas ad conseruationem ordinatur ex Philoso-
 pho, ideo prohibetur separatio, vt sequatur dictus effectus conserua-
 tionis familiæ. Tiraq. vbi supra. q. 4. nu. 16. & q. 61. Molin. de Hispan.
 primogen. lib. c. 11. num. 2. & 3. & hanc fuisse causam totius istius dispo-
 sitionis declaratum extitit dilucide in d. sententia Regia, anni. 1578.
 ibi. Et constat quod dicta expressa, & tam enixa dispositio conseruan-
 di in vnitate dicta tria loca perpetuo, & pro omni tempore non po-
 test intelligi facta principaliter, & tantummodo ratione affectionis
 ipsarum rerum diuidi prohibitarum, sed magis principaliter pro con-
 seruatione status, dignitatis, nominis, & familiæ de Despuig, erga cu-
 ius conseruationem dicta testatrix affectionem in dicto suo testamē-
 to manifestauerat. Et ista ratio etiam desumitur ex vocatione proxi-
 mioris per lineam masculinam in casu alienationis, contemplatione
 enim familiæ id fieri tradit egregiè Crauet. dict. consilio. 984. nume.
 20. sub istis verbis. Attamen ex declaratione personarum ad quas
 bona alienatione secuta, peruenire testator iussit familiæ & gentis
 Ariniæ causa prohibitionem factam, apparet, & post scribentes in
 dicto. J. diui, expressit hoc latius & melius idem Crauet. vbi su-
 pra, numero. 132. dum dicit, causam comprehendere a domus, aut
 familiæ Ariniæ conseruatione existere. hoc ipso declaratur, quod
 proximior ex ea alienatione facta ad bona inuitatur, idque appo-
 sitè fuit expressum per Regios Senatores in dicta sententia, anni
 1578. ibi, Quæ voluntas dictæ testatricis, videlicet, quod dictam
 diuisionem dictorum locorum prohibuerit in gratiam dictæ suc-
 cessionis suæ familiæ, satis comprehenditur ex eo quod in casu,
 quo dicta bona diuiderentur, etiam propter necessitatem vrgen-
 tem vocauit ad successionem dictorum locorum & totius suæ hæ-
 reditatis propinquiorem suum per lineam masculinam, &c. Ratio
 igitur ista conseruationis nominis & familiæ, quæ euidentem con-
 tinet voluntatem testatricis, & fuit satis expressa verbis, & cum
 vnica assignari potest huius prohibitionis, quia nulla alia com-
 modè assignari potest, debet haberi pro expressa, & ex illa tan-
 quam expressa argui debet, vt per gloss. in. l. quamuis. C. de fidei-

com. quam licet vulgarem singularem appellat Ias. in. §. omnium. de
actionibus, num. . Socin. in. l. Gallus, in princip. num. 9. de liber. &
posthu. Dec. conf. 15. nu. 2. vers. Et secundo principaliter, vbi respōdet
Bart. contrarium sentiēti in. l. liberorum, Paris. in nostris terminis ad
excludendam fœminam respondens, conf. 90. n. 17. lib. 2. & conf. 17.
nu. 10. vol. 3. Hippol. Rimi. conf. 73. nu. 29. Estque communis opinio
ex Cephal. conf. 193. nu. 16. lib. 1. Manti. de coniectu. lib. 6. tit. 14. num. 6.
Molin. de Hispan. primogen. lib. 1. c. 6. num. 33. ibi, Id facere censendus
est, vt bona in familia conseruentur, & si non expresserit, adeo quod
43 paria sunt prohibitionem esse factam cum expressione dictæ causæ,
quia bona remaneant in familia, vel ex verbis testamenti, in quo est
facta prohibitio, colligitur ratio & mens conseruandi bona in fami-
lia. Craue. conf. 130. num. 10. vers. Paria enim sunt, & Soc. conf. 98. nu.
13. lib. 1. Decia. plura referens. d. cōf. 15. n. 14. 15. Moli. d. lib. 1. c. 6. n. 33. cla-
rius. c. 5. n. 7. 8. & 9. & d. c. 6. n. 35. vers. quodeo maximè. ibi. Quamuis
quoad hanc opinionem, & c. vers. Tum namque ea ratio, vbi dicit,
quod ratio ista tacita cōseruationis familię operatur omnes effectus,
quos expressa ratio operari potuisset, & fuerunt ista comprobata in d.
Regia sententia, anni. 1578. ibi. Et constat quod dicta expressa, & tam-
enixa dispositio conseruandi dicta tria loca in vnitare perpetuò, &
pro omni tempore, non potest intelligi facta principaliter, & tātum-
modo ratione affectionis ipsarum rerum diuidi prohibitarū, sed ma-
gis principaliter pro conseruatione status, dignitatis, nominis & fa-
miliæ de Despuig. Sensus igitur dictæ rationis est perinde, ac si dixis-
set, Prohibeo in perpetuum successoribus meis diuisionem, & c. quia
voluntas mea est, siue, quia volo quod dicta mea loca de Alcantera Be-
nexides & Rafol, sint perpetuò vnita, & inseparabilia in familia, & no-
mine, siue agnatione dels Despuigs, De iure vero quidquid alij dicāt,
44 verior & receptior est opinio, ex dicta ratione non solū validari pro-
hibitionem aliàs nudam, sed resultare fideicommissum simplex & ab-
solutum in casum mortis, Bart. in. l. fideicommissa. §. hæc verba. nu. 3.
de lega. 3. Areti. in. l. qui Romæ. §. cohæredes. de verb. oblig. n. 12. vbi
ceteri. Corne. conf. 22. & sequent. vol. 2. idem Paris. conf. 57. n. 7. vol. 2.
dicens gradatim in omnes induci in hoc casu fideicommissum, vt gra-
datim omnes censeantur vocati, & grauationere fideicommissi, &
idem tenet. consil. 63. num. 12. eodem vol. Alciat. respons. 484. num. 5.
vbi dicit communem, & respons. 650. num. 2. dicens, ita iudicasse
Senatum, et propterea non esse amplius de hoc dubitandum. Ple-
ne Anguisol. consilio. 77. libro. 6. dicit communem Turrerus, 54
consilio. 77. numero. 12. & signanter numero. 15. dicit ex Rolando,
&

45 & alijs, omnes ita tenere quando in ratione prohibitionis addita est dictio, in perpetuum, ut est in casu nostro, Sien perpetuamur, & videtur indubitata ista opinio quando adsunt aliqua verba pregnantia, ut tradit post Socin. d. conf. 2. §. 1. nu. 6. lib. 2. & plures alios Berr. conf. 115. nu. 1. 2. & 3. vel quando prohibitio aliàs est de se valida, Rolan. à Vall. conf. 23. nu. 24. vol. 4. nam cū iam prohibitio sit de se efficax ad fideicommissi introductionem, in casu alienationis, rationis adiectio operatur fideicommissum, simplex, & absolutum, ne superfluo reddita videatur, & in hunc modum argumentatur Sfortia, Odd. conf. 33. nu. 12. vbi dicit hanc esse communem, & magis cōmunem opinionem modernorū, Tyber. Decia. respon. 3. §. 1. num. 103. lib. 1. loquens in sola prohibitione rei qualificatæ, siue pretiosæ, adiectis verbis inducentibus rationem significatiuam voluntatis testantis cōseruādi bona in familia, & ex ratione huiusmodi, quod bona remaneant in familia induci fideicommissum absolutum, & reciprocum, tradit pluribus Tyber. Decia. respon. 3. à nu. 61. vsque ad num. 67. inclusiue lib. 1. vbi dicit, quod etiā si ista causa exprimeretur per verba enūtiatiua, adiectis verbis, quia hæc est intentio testatoris, vel quia vult, quæ in effectu sunt verba dispositiua, nihilominus induceretur reciproca substitutio in ipsa familia, ut gradatim trāseant bona de vno in alium, & ibi plura in proposito videnda tradit, & eandem opinionem pro fideicommissio absoluto quod inducatur per solam dictam rationem adiectam prohibitioni nō nudæ, sed aliàs validæ dicit veriorē de stricto iure, & in facto obseruatam, Peregrin. de fideicom. art. 14. nu. 15. quauis ipse postea, nu. 18. disputationis & ingenij exercendi gratia, cōtra communes resolutiones in ista materia plura differat, & pro affirmatiua, quod hoc casu resultet fideicommissum absolutum, Petra. quas. 1. nu. 133. vers. secundus est, & quest. 5. nu. 28. vbi rationem reddit, & hanc opinionem dicit magis communem, licet ratio non sit dispositiua, sed modalis respiciens futurum euentum per dictionem, ut cōseruentur. &c. stante prohibitione de per se vestita cum vocatione aliquius in casu contrauentionis appositæ. Causal. dicta decis. 18. num. 67. vers. nec obstat, & nu. 68. & ita loquitur in casu minùs forti cum hic non immerito dici possit rationem esse dispositiuā de præsentī, Ma voluntat. es. &c.

Colligendo ergo omnia deducta in ista secunda ratione deprehenditur, quod etiam si ex alio capite huiusmodi clausulæ non resultaret dispositiua, & perpetua vocatio in casum mortis, totius familiæ nominis, & agnationis de Despuig (quam infra ex receptis sententijs cōvincam) nihilominus tamen ex supra consideratis tantum infertur fideicom.

46 fideicommissum perpetuum simplex, & absolutum, vel graduale, & coactiuum, vt alij dicunt in casum mortis in fauorem totius familiae, namque omisis distinctionibus, quas in ista materia plures faciunt, alij constituentes quatuor casus, vt Socin in. d. §. cohæredes. Curt. Iun. in cōf. 145. nu. 8. & seqq. lib. 2. alij septem, vt Bologne. qui postea addit octauum, in. §. diui, nu. 300. & seqq. Alij verò pauciores constitut, & Menoch. cōf. 327. nu. 93. in fine duos solos constituit, cū omnes deseruiant, gratia exempli, non excludendo æquipollentiam, vt ex prædictis, & alijs desuper allegatis cōstat, & est verum absque dubio. Tamē quoad nostrum casum certum est nos non versari in prohibitione nuda, quæ vertitur in consilium, & est nullius effectus, nec de prohibitione simplici vestita tantum vna qualitate rei, vel contemplatione familiae inducta per verba enuntiativa, cum tūc sufficiat quamlibet dictarum qualitarum inducere fideicommissum in casu alienationis vestiendo prohibitionem, quæ alias fuisset nullius momenti tāquam omnino nuda, vt per Socin. d. §. cohæredes, nu. 14. & 15. & in. l. si cognatis, nu. 18. de reb. dubijs, in quibus terminis etiā loquitur Rip. in. d. §. diui, num. 119. & 120. & sic intelligo Menoch. in cōf. 197. num. 29. casu. 2. lib. 2. Anto. Gab. lib. 4. de fideicom. conclu. 9. nu. 7. & num. 15. quo etiā casu loquitur decisio. Pedemonta. 50. vt videre est in exordio illius, & per totam decisionem, nec de prohibitione alienandi solis verbis geminatis, & præcis vestita, quā ex Gabr. & alijs diximus sufficere ad prohibendam hæredis institutionem, & legitimi successoris ab intestato legalem, & hominis inuitationem.

Nec tutamur prohibitionem simplicem vestitam sola ratione dispositiua, quia testator vult bona conseruari in familia, quo casu, vt diximus, nu. & ex receptiori opinione inducitur simplex, & absolutum fideicommissum, quoniam ratio dispositiua non tantum validat, sed declarat testantis mentem volentis bona in familia conseruari utroque casu, & alienationis, & mortis, vt per allegatos, ibi, quibus addo Socin. in. d. §. cohæredes, nu. 19. Bursat. cōf. 53. num. 40. lib. 1. & Molin. id securè tradentem lib. 1. c. 5. num. 16. & 17. vbi cōtrarijs respondet, quo casu absque dubio non possunt bona ex hæredis institutione, in legitimum hæredem transferri, sed ad fideicommissarium illicò deuoluuntur, vt per relatos à Padilla, in. l. voluntas, num. 15. de fideicom. Molin. lib. 1. cap. 6. num. 35. vers. sed vt clarius. ibi: Nisi res ipsa fideicommisso subiecta sit, quod fideicommissum aliquibus forsitan videbitur inordinatum, & electiuum, sed minus bene cum eo ipso, quod est absolutum non sit electiuum, vt supra, num. & infra

num.

num. Nec solū agimus de prohibitionē, in qua adsunt verba præ-
 nantia, vel quæ aliās est de se valida, & roboratur dicta ratione, quibus
 in terminis receptissima est sententia tenentium inductum esse fidei
 commissum absolutum & graduale ex Berre. dict. conf. 115. & alijs. d.
 num. relatis & referendis, secundum quos omnes ad multiplica-
 tionem qualitatum, adiectarum prohibitioni augentur & multiplicā-
 47 tur effectus illius, sed versamur in casu longe fortiori, nēpe primo in
 prohibitionē alienationis rei habentis intrinsecam qualitatem, quæ so-
 la de per se validat prohibitionem ad inducendum fideicommissum
 ad minus conditionale in casu contrauentionis, vt constat ex ductis
 supra num. vbi Molin. relatus fideicommissum & absolutū, etiam
 simplex in casu mortis colligi censet. Vltērius & secundo agimus de
 prohibitionē facta de bonis certis in specie designatis, quæ designa-
 tio, vt probaui, vehementiorem ostendit voluntatem prohibitionis ad
 inducendum fideicommissum. Præterea & tertio, versamur in prohi-
 bitionē vestita pœna in casu contrauentionis, & ne sit superflua, cū ac-
 cedat prohibitioni validæ aliquid vltērius operari tenetur. Præsertim
 & quarto cum addita sit vocatio propinquioris per lineam masculinā
 cuius fauore censetur facta prohibitio. Eo magis & quinto, cū non
 fuerit propinquior vocatus simpliciter, sed cum eadem prohibitionē
 ex quo induci nouū robur prohibitionis, vt efficiatur realis diximus
 supra num. Nec non & sexto, cū adsint verba geminata triplica-
 ta & quadruplicata prohibitiua alienationis & diuisionis, & inducti-
 ua vnitatis bonorū, quæ de per se operatur effectus iam dictos. Et rur-
 sus & septimò adsint verba præcisa & vniuersalia interdicentia om-
 ne genus alienationis quantumuis necessaria, & ita tam inter viuos
 quàm in vltima voluntate, vt dixi. Sintque & octauò additæ prohi-
 bitioni & conseruationi vnitatis bonorum dictiones importantes per-
 petuitatem & infinitatem, vt dixi. Et addo quòd dictio, in perpetuum
 & infinitū, important eundē infinitatis effectū, vt post Deci. conf. 15.
 nu. 9. & alios quos refert, sequitur Ruge. elegāter in proposito conf. 50.
 nu. 30. lib. 1. & nu. 31. vbi dicit, quòd important tēpus per secula secu-
 lorū durationis fideicommissi absoluti. Et nono probauerim prohi-
 bitionē esse realem, quæ sola impedit successionem legitimi successo-
 ris ab intestato, vt post Bald. conf. 57. lib. 2. probat esse cōmunē Becci.
 cōf. 26. num. 3. Et decimo & vltimo dicta prohibitio sit vestita ratione
 appositā fauore cōseruationis familię, nominis, & agnationis de Des-
 puig, & nō per verba enūtiatiua tantum, sed dispositiua, Es ma volū-
 tat, &c. Ergo vel inuiti cogimur fateri (etiam seclusis regijs sentētijs,
 quibus hoc expressē cautum, & declaratum fuit in fauorem dicti don-

Petri) in dicta dispositione testamentaria adesse fideicommissum simplex, absolutum & graduale in fauorem familiae praedictae, si enim ad inducendum fideicommissum simplex in casum mortis non praescriptum vel indeterminatum, ut quidam dicunt, sufficiunt duae priores qualitates, vel ad summum tres, vel sola prima bonorum prohibitorum, adiecta dicta ratione, Quia mea voluntas est, &c. igitur aliae qualitates non debent inutiliter esse adiectae, nec adeo geminata voluntas & enixa affectio testatrix relinquenda est sine virtute operandi, & plura vincula fortiora debent esse vno: & ita tenendum est dictum fideicommissum esse coactiuum & graduale, arguendo cum DD. supra relatis, & praesertim cum Francisco Ioanne de Ponte, videndo consil. 46. num. 24. vers. & licet consulentes, vsque in fine consilij, post Curti. Iuni. in consil. 115. num. 11. per totum, praesertim in quantum non se restringit ad clausulam, de qua ibi, sed dicit sufficere equipollentia, idem consil. 167. & Socin. dict. consil. 251. num. 6. & cum Eugen. Perusino. consil. 81. num. 14. & seqq. Berre. dict. consil. 115. numer. 2. & 3. pulchre Moline. consil. 7. num. 41. & sequentibus, ibi, Quanto fortius hic vbi tam multa simul concurrunt, &c. Symon de Præt. dict. solu. 10. per totam praecipue numer. 24. & 25. & facit in proposito traditio Molinae lib. 1. de primog. Hispan. cap. 5. num. 42. vbi dicit, quod ad inducendum perpetuum & graduale fideicommissum siue maioratum, si vna coniectura inueniatur, & illa non satisfaciat, respiciendum, an simul cum ea alia concurrat, solent enim plures coniecturae simul eo iunctae id efficere, quod quaelibet per se non efficeret, & quod regulariter plures coniecturae, quarum quaelibet per se non probat, efficiant rem claram & indubitam pro fideicommissio, est vulgare consil. Areti. 42. num. 3. tradunt alij, ut per Menoch. consil. 21. numer. 24. lib. 1. Tyber. Decia. respon. 59. num. 13. lib. 2. Manti. de coniectu. lib. 7. tit. 5. num. 5. Et hoc est quod in terminis prohibitionis tradit Ioan. Bolog. forsan ab aduersarijs allegandus in repetiti. dict. ff. diui. nu. 307. in vers. quae conclusio, ibi, Sed etiam videtur procedere quando simpliciter dictum fuit, Prohibeo alienari: & postea datur verba praegnantia num. 308. dum considerat dictionem importantem infinitatem, & concludit pro fideicommissio perpetuo & graduale, quod ipse appellat ordinatum & ibi rationem sequentem addit. Nam in tam longo tempore non potest prohibitio bene solide permanere, nisi inducatur fideicommissum etiam ordinatum, quod est graduale, ut per ipsum num. 299. vers. secunda est pars.

Quibus addo recte inspecta ista clausula prima, E per quam voluntas, &c. continere perfectam dispositionem testatrix volentis bona in fa-

49 in familia conseruari eidemque prouidere, tum quia verbum, est,
 importat substantiam & perfectionem, vt supra num. & tempus
 de præsenti importans voluntatem perfectam, tum quia est iuncta
 dictio, Voluntas, quasi dixisset, Volo dicta castra, &c. vt declarat simi-
 lia verba Curri. l. uni. dict. consil. 145. numer. 9. & 10. versic. indagan-
 dum, & tenet Angulol. consil. 191. num. 26. versic. ex prædictis, & nu.
 24. & dixi supra num. Ex responso 3. num. 61. & sequentibus. Ty-
 ber. Decia. Præsertim cum sit postmodum adiecta illa clausula perfe-
 ctum & dispositiuum sensum habens, ibi, Ans vull, è man que los
 dits tres llochs estiguen axi vnits, è inseparables, &c. quæ inducit ex-
 pressam dispositionem propter verbum, Volo, adiectum in vltima vo-
 luntate l. 2. C. communia de lega. & quoniam additum est verbum,
 Mando, & ista duo verba coniunctim demonstrat efficaciorē volū-
 tatem fideicommittendi. Paris. consil. 17. num. 19. volum. 3. quin & 12
 clausula prohibitiua de per se continet dispositionem perfectam, vt
 patet ex se, & ex prædictis, & ita versamur in 4 casu. Bolog. in dict. §.
 diui, num. 306. de duabus dispositionibus perfectis, quæ coniunctæ
 faciunt fideicommissum simplex & absolutum. Præmaximè, quia ista
 prohibitio videtur incipere ab ista ratione, E per quant es ma volun-
 tat, &c. quæ verba videntur dispositiuè adiecta ad constituendum
 fideicommissum absolutum, dicitur enim per illa testatrix incepisse à
 verbis dispositiuis, per quæ introduci in hoc casu fideicommissum
 absolutum, tradit Alecia. respon. 484 numer. 3. quem in terminis no-
 stris refert, & sequitur Berre. omnino videndus consil. 142. num. 20.
 versic. at præterea, & numeris sequentibus, vbi à num. 14. plura enu-
 merat ex his, quæ supradiximus ad calificandam prohibitionem alie-
 nandi, & postquam consulat ex illa resultare fideicommissum per-
 petuum & absolutum, considerat in specie similem clausulam, qualis
 est ista, adiectam in exordio prohibitionis, & ex illa infert dictum
 fideicommissum absolutum & successiuum, & inter alia num. 23. in-
 sistit plurimum in dictione, in infinitum, quæ aderat in suo casu, vt
 est in nostro, cum equipolleet ei dictio in perpetuum, vt supra dixi-
 mus, sequitur in terminis Cauat. videndus decisione. 18. in. 3. part. de
 cisionum per totum primum articulum, signanter numer. 54. vbi
 dicit istam rationem non dici adiectam causa vestiendi prohibitio-
 nem, quia illa habebat vestimentum suum resultans ex vocatio-
 ne personarum in casu contrauentionis, sed potius esse dispositiuam
 & inductiuam fideicommissi absoluti, reciproci & gradualis, vt nu.
 55. versic. Hic tamen gradatim vnusquisque hæredum, &c. & in hoc
 50 passu summe obseruandum duxi constare per istam rationem, & per
 D 2 totam

totam seriē prohibitionis, testatricem summis votis exoptasse istam
perpetuitatem in familia, de qua loquimur, vnde dicendum est illam
voluisse facere, & censendum fecisse omnes substitutiones necessa-
rias, ad ipsam perpetuitatem conseruandam, et si aliter id non expres-
sisset, vbi per Socin. consil. 57. num. 3. lib. 3. Paris consil. 72. libr. 2. num.
86. nam qui vult aliquid, censetur velle antecedentia necessaria. l. ad
rem mobilem. de procura. Bart. in l. 2. de iuris. omni. iudic. vbi reli-
qui, cum ergo non possint bona perpetuari in ista familia, nisi per sur-
rogationem eorum, qui ex familia procedent proximiorum in locū
de mortui substituendo, dicendum est ipsam testatricem vocasse om-
nes de familia ordine successiuo, vt late prosequitur Molin. lib. 1. cap.
4. num. 14. Et denique ista ratio forma & locus in quo est apposta &
perpetuitas quam introducit nos liberant ab vltiori examine & re-
probatione, & sententia Decij in suo vulg. consil. 636. signanter, num.
38. & 9. Patet enim ex prædictis istam prohibitionem inducere fidei-
commissum per se in tota familia & agnatione, non restrictum ad li-
mites substitutionum præcedentium de descendētibz testatricis
casu quo illos habuisset & collateralibus expressè nominatis, etenim
in nostris terminis existente prohibitionē reali & posita de per se, &
incipiente per caput separatum cum ratione generica & dispositiua,
& nullis adiectis dictionibus relatiuis, & concurrentibus tot dictionibus
perpetuitatem inducentibus, sine dubio prohibitio non est accesso-
ria ad præcedentem dispositionem, sed stat de per se & ampliatiuè
nouum & separatum fideicommissum inducendo, & hoc casu commu-
niter reprobat dicta opinio Decij, vt late per Hipp. Rimi. consil. 20.
fide super allegato per totum, signanter num. 30. & contra illum tenuit
Berre. consil. 11. num. 5. & dict. consil. 142. numer. 29. & 30. & dicit istam
opinionem receptiorem & veriore[m] Petra. q. 16. num. 16. vbi late vsq;
ad finem, & in conciliatione opinionum, quam facit num. 41. & in his
terminis quando prohibitio eiusuē ratio est generalior substitutoni-
bus anterioribus, quod amplietur fideicommissum, & de per se indu-
catur & non sit restringendum ad fines præcedentium substitutionū,
& quod Decius in dict. suo consil. sit communiter reprobatus, & con-
tra illum sepius iudicatum, tradit late Borg. Caual. 3. part. decis. Fruiza.
decis. 23. num. 27. & num. 28. dicit extinctis præcedentibus substitu-
tionibus, aliis ex prohibitionē resultantibus subsistere graduali fidei-
commissum inducto. Et idem decis. 18. in eadem part. 3. num. 63. dicit
& probat pluribus huiusmodi prohibitionem latè conceptam indu-
cere de per se fideicommissum absolutum, comprehendendo alias per-
sonas, quā vocatas in primis substitutionibus, qui est videndus omnino.

Quanto

52.

Quanto fortius & sit alia ratio principalis, quia hic adest expressa vocatio omnium successorum in infinitum dictae familiae deis L'espaigns, quae resultat ex illis verbis, Perço expressament prohebeixch a tous los meus successors, &c. dictio namque, successors, infinitate in portat, etiam non addito signo vniuersali, Tots. l. sciendum, de verb. significatione. praesertim in prohibitione alienationis, Anton. Galea. conf. 50. num. 45. & cum adsint dictiones perpetuitatem importantes Craue. dict. consil. 98. num. 68. & 69. Perinde ac si prohibuisset omnes successores in infinitum, maxime adiecta dictione vniuersali, Tots, ut per Craue. vbi supra, num. 25. & 26. ex quo grauamine imposito successoribus possidentibus ante alienationem resultat, vocatio in infinitum omnium successorum ante alienationem, ut valeat onus omnibus successoribus iniunctum, ita arguit Bart. in l. Centurio. numer. 37. vers. nam ex quo, de vulg. & est communis opinio, ut per las. ibi. num. 55. Guid. Pap. q. 32. vbi attestatur curiam Gratiopolitanae consueuisse hanc Bart. opinionem sequi in iudicando, Craue. idem in conf. 155. in prin. & num. 5. Rolan. Val. conf. 18. vol. 4. per totum, vbi probat istam veriore esse & magis communem opinionem dicens, quod suo tempore pro illa stabant quadraginta duae auctoritates, & pro contraria triginta solum. Rustic. in tract. de si ijs p. sitis in conditione in 2. part. cap. 2. partis primae, & part. 2. num. 28. vbi pluribus comprobatur ab opinione ista, non esse in consulendo & iudicando recedendum, tanquam equiori, probabiliori, & veriori. Et licet plures discedant ab ea, & quae nam sit communis forsitan sub iudice lis sit, tamen in nostro casu tenenda omnino est: tum quia videtur canonizata for. 45. de testament. tum quia indicta prohibitione adiecta est dictio, in perpetuum, & ex prohibitione perpetua induci vocationem, & in his terminis esse approbatam & indubitata opinionem Bart. in dict. num. 37. tradunt Ruin. conf. 122. num. 4. volum. 2. Gozadi. conf. 26. num. 24. & consil. 64. num. 13. Alban. consil. 87. num. 13. quos allegat & sequitur Tyber. Decia. respon. 41. num. 33. lib. 1. & quamuis aliquibus consequentia, grauauit, ergo vocauit, ut per Boram. consil. 51. num. 4. praeterquam, quod loquitur contra magis communem, ut dixi ex relatis, & addo in terminis Petram. q. 1. num. 133. & contra traditiones DD. signanter Bald. in l. Proculus. de usufruct. colligentium vocationem usufructuarij ad proprietatem ex prohibitione alienationis ei facta, ut Cuman. consil. 121. numer. 3. & alij relati per Mant. libr. 9. tit. 5. num. 9. & 14. Tamen in terminis nostrae prohibitionis vera & recepta distinctio est, quod si grauamen sit extra rem, circa quam dubitatur, an grauatus sit vocatus: tunc liceat dubitare, an ex grauamine

53.

inda.

inducatur vocatio, si verò grauiamen indicum est in re ipsa, tunc vera
communis, & indubitata est resolutio, inferri vocationem, Ruin.
conf. 111. num. 10. & 11. vol. 2. Zanch. latè in §. cum ita, num. 644. in. 1. 52
impresione, & in 2. part. 6. num. 187. Cephal. conf. 529. nu. 39. & 58.
59. vnde cum nostra testatrix successores contrahentes priuet do-
minio, & possessione eorundem bonorum, talis priuatio necessario
presupponit habitum, nempe quod prius adquisierint dominium, &
possessione, ex vocatione testatrix, alioquin fuisset impossibile pri-
uare eos dominio, & possessione, quæ eis non dedissent, nec penes eos
essent. l. decem, cū vulga. de verb. oblig. l. 3. §. desinere. vbi gloss. ff. de usu
fructuar. quæ nammodum, caue. Cephal. conf. 383. nu. 23. pulcrè Mo-
line. conf. 7. num. 23. & præsertim, nu. 27. vbi hæc verba adiicit: Stat
ergo conclusio quod grauatus, vel alienare prohibitus, censetur ad
idem, in quo prohibitus est, vel aliter grauatus, honoratus, & substiti-
utus, & hæc est communis DD. V. I. sententia legibus, & rationibus
comprobata, & pariter dicit communem Petra. vbi supra. quæstio. 5.
num. 80. & facit alia ratio, quoniam adeptum sub conditione aliena-
tionis, videtur datum sub contraria conditione non factæ alienatio-
nis, & ita ademptio perpetua includit dationem perpetuam successo-
ribus omnibus in infinitum prohibitis. l. 6. post mortem. §. 1. de legat.
1. l. legata inutiliter, de adimen. legat. arguit ita in terminis terminan-
tibus, Crauet. d. conf. 984. numer. 22. data igitur dicta prohibitione
54 omnium successorum in infinitum, sequitur vocatio in infinitum om-
nium successorum, non extraneorum, sed agnatorum, ordine suc-
cessiuo, cum iam aliquos agnatos vocasset in præcedentibus, prout
in terminis arguit sic Socin. consil. 245. à num. 12. vsque ad. 16. & consil.
250. à num. 1. vsque ad. 4. volum. 2. vbi pluribus id defendit, & ante
illum præsenferat hoc Corne. consil. 97. num. 1. volum. 1. & consil. 39.
in fine, lib. 1. sequitur Ruin. conf. 110. numer. 9. libr. 2. refert Socin. &
illum sequitur Hippol. Rimin. conf. 744. num. 40. & 41. lib. 7. vbi di-
cit verbum successorum, in materia vbi adest ratio siue intentio con-
seruandi bona in familia, verificari tantum in successoribus sanguinis,
pulcrè Sfortius Oddo. conf. 33. nu. 1. dicens discursum naturalem, & ra-
tionem hoc dictare, allegatque alios in confirmationem istius opinionis,
& magis ista auget Socin. d. consil. 250. nu. 3. dum asserit fatum esse crede-
re quod testator voluerit providere hæredibus extraneis hoc in casu,
& quod nullus sani intellectus id diceret, & in nostro casu ab omni dubi-
tatione alienus est iste passus ex liquidissima testatrix mente, & eni- 52
xa affectione conseruandi bona sua in familia, illaque perpetuandi, ut
constat ex prædictis, atqui si appellatione successorum de extraneis in
intelli-

telligamus, diuifio, alienatio bonorū, & totalis familiæ exitū fequeretur, propter paupertatem, vt regulariter contingit in familijs, vt dicit Auguftin. in lib. de Ciuit. Dei. c. 100. & tenet Ioan. And. ſuper ſpeculo de ſueceſſio. ab inteſt. in rub. col. 2. & de Auguſt. meminit Alex. cōf. 52. n. 1. lib. 4. & cōſequenter cōtrarius effectus reſultaret ab eo, cuius cauſa facta eſt diſpoſitio, & eſſet non ferendū abſurdū bona iſta prohibita eſſe alienari in extraneum, & quod ad extraneū venire poſſint, & veniret, & q̄ facta alienatione in illum, tunc proximior alienationem retractaret, cū etiā exclusio heredū extraneorū perſpicua ſit, ex quo facta alienatione, quin, & ſolū attentata, propinquior agnatus vocetur, vt in terminis terminantibus egregie diſſerit iuxta præmiſſa Crauet. videndus. d. cōf. 984. nu. 42. vſque ad nu. 48. & poſtea nu. 49. vſq; ad nu. 54. quinque alias rationes adducit in confirmationē prædictorum, quas conſulto omitto, ne nudus ſim transcriptor.

55. Quæ magis vrgent in noſtro caſu cum ex dictis Regijs ſententijs conſtet ex pluribus moriuis, Beatricem inſtituiſſe fideicommiſſum in ſua agnatione fauore maſculorum, illudque perpetuum: cuius conſeruationo perpetua eſſe non poteſt, niſi dato dicto fideicōmiſſo perpetuo, & graduali ſiue ordinato, vt dixi num. & tradit Bolog. d. nu. 308. & nu. 311. nec aliàs poſſint vericari dictiones perpetuitatem importantes adiectæ in prohibitione, & etiam in ratione cum aliàs vna ex illis adiecta in prohibitione cenſeatur repetita in ratione, vt pulcrè Socin. d. cōf. 250. num. 3. & faciunt in iſto propoſito quæ tradit Pariſ. conſil. 90. num. 25. 28. & 31. lib. 2. dicens, dictiones iſtas, ſemper, & perpetuò, in diſpoſitione, vel ratione appoſitas importare fideicommiſſum abſolutum afficiendo bona ipſa, & non perſonas, latius idem Pariſ. vbi ſupra, num. 45. & poſt illum Rolan. cōf. 23. per totum, præſertim num. 19. vol. 4. colligens fideicommiſſum perpetuum, & graduale ex diuiſione prohibita omni tempore, & iuuant quæ ſupra latius diximus de iſtis dictionibus, & prohibitione reali: vix ergo hæſitari poteſt bene inferri ex prædicto grauamine perpetuò, vocationem, & illā continere fideicōmiſſum abſolutum in caſum mortis, ſiue perpetuum, & reciprocum inter omnes de agnatione grauatos, & ſucceſſiue vocatos, & iſtas duas conſequentias licet nō alleget prædictos DD. facit Crauet. latè vbi ſupra. d. cōf. 984. nu. 72. vſque ad nu. 74. præcipue in verſ. apparet ex his, ibi: Inde conſequentiæ descendunt, vna atque altera prior ad heredes, & ſucceſſores omnes, qui ex gente Arinia eſſent, alienandi prohibitionem pertinere: altera conſequentia quæ à priori neceſſario proficiſcitur, conſanguineos omnes teſtatoris, qui nomine eius, & armis inſigniti eſſent ad bona ipſa in perpetuum,

ruū, & ipsos necessario vocatos: etenim cū eo casu vocentur quo facta alienatio erit, & hæredes omnes ad infinitū alienandi prohibitio spectet, nō potest, & ad infinitū vocatio cōsanguineorū nō protendi.

86. Et in istis verbis prohibitorijs aduertēdum est, ad pronome illud Meus, adiectū dictioni, Successors, in perpetuū prohibit, ex quo resultat intentio testatoris verbis expressis declarata volentis fideicōmissum esse perpetuum, non enim poterant esse successores sui dictę testatrix, nisi perpetuo succederent per fideicōmissariā, per quā succeditur testatori, & in bonis eius. l. cohæredi. §. cū filiā, de vulgar. ita desumitur ex doctrina Bar. in l. cū testamē. ff. de auro, & argento. lega. quatenus dicit q. si testator dixit, q. si hæres suus decedat sine liberis, quod bona suadeueniant ad talē, intelligitur de bonis testatoris, Melius Paris. cōf. 37. nu. 18. vol. 2. vbi dicit, q. si testator substituit eius heredes, & substituit in bonis suis, intelligitur facere fideicōmissariā substitutionē, & non pupillarem, Cepha. cōf. 37. nu. 40. plura tradit Rollan. Vall. conf. 68. nu. 47. & seqq. lib. 4. probans propter ista pronomina induci voluntatē testatoris volentis providere per substitutionem fideicōmissariā, per quā succeditur in eius bonis, aliā nisi fideicōmissū esset perpetuum, bonaq. ista caperēt successores ex dispositione testatrix, ei succedēdo nō possent dici successores ipsius Beatricis, nec venirent appellatione, de Meus successors, efficerentur enim bona propria possessoris immediatę præcedētis cui succederēt, vt per glo. per vñ in l. r. §. veteres. de acquiren. posses. & in §. i. inst. de rerū qual. & diff. & alia multa cumulata per Deci. conf. 309. in prin. Peralta in repetitione rub. de hæredi. institu. nu. 137. vers. quo fit.

87. Confirmatur principaliter prædicta, & colligitur perpetuitas dicti fideicōmissi absoluti in omnibus successoribus sanguinis de agnatione testatrix, & sit alia principalis ratio, ex vocatione propinquioris illius per lineā masculinā in casu cōtrauentionis, qui casus fuit secutus per alienationē factā à don Petro Despuig, vt in dicta Regia sēte tia anni. 1578. & sic ex vocatione dicti proximioris, præsertim secuto iam dicto casu, (cum idem sit iudicandum de vocatione pura, ac vocatione contraditionali, post conditionem ad impletam. l. fin. §. i. de vulgar. ibi: Sed si extiterit conditio, duæ puræ sunt. l. si pupillus, de con. insti. ibi. Quia conditione expleta pro eo est quasi purè ei hæreditas, vel legatum relictum sit. l. sed si cum esset, de acquir. hæredi. Signor. de Homode. consil. 111. nu. 4. vers. item institutio, & vna dispositio non debeat diuerso iure censerī. l. iam hoc iure. de vulgar. arguit in terminis Socin. lun. consil. 40. numer. 12. in fine, inter consilia Curti. Seni. cum etiam ex eadē parte dispositionis, nempe ex clausula prohibitiua infertur

inferatur, vtrunque fideicommissum) dicendum est inductum esse fideicommissum in tota familia, & agnatione de Despuig, de proximiorē in proximiorē, vt in terminis resoluit Deci. conf. 320. vbi scribit vocato propinquiori de domo de Puteo censi inductum fideicommissum de propinquiori in propinquiorē. Et idem resoluit Mandel. conf. 51. vbi cum in casu suo essent vocati proximiores de parentela tunc viuentes, resoluit censi factum perpetuum fideicommissum, donec dureret, vt idem sit, ac si vocasset parentelam, & sic venient illi de parentela per fideicommissum de proximiori in proximiorē. Et idem respondit Bert. conf. 30. col. 2. vol. 1. p. 2. in nouis. vbi testator vocauerat propinquiorē generis sui, & voluit Berti. quod fideicommissum perseueret in agnatione post proximiores semel admissos de proximiori in proximiorē, idem tradit Ruin. consil. 110. num. 14. lib. 2. & Hippol. Rimi. conf. 23. vbi testator vocauerat maiorem natū de domo Cantellorum, & scripsit Riminal. esse inductum fideicommissum de maiori natu in maiorem natu de dicta domo, & idem scripsit Iacob. Berre. conf. 118. à nu. 4. cum seqq. vbi cum testator vocasset, & substituisset proximiorē agnatum, respondit non de primo tantum cogitasse, sed de alijs successiue admittendis post, & de proximiori agnato in proximiorē agnatum esse inductum fideicommissum, & ibi num. 8. dicit, quod ex verbis, Parent meu, ex dicto pronomine, Meu, non potest considerari restrictio excludens vim prædictam collectiui nominis ex verbo, Proximiorē, & quod perinde sit ac si substituisset, vel dixisset, Substituto agnatum, vel agnationem, quoniam dictio, Meu, non stat restrictiue ad agnatum, nec dictio, Proximior, quia stat demonstratiue & exprimunt id quod tacite inest, nam cū vocet nomine appellatiuo proximiorē agnatum non proprio, censetur non intuitu personæ, sed agnationis substituisse, sicuti in simili mouetur Anchar. iam allegato. conf. 27. recepto communiter, vbi tradit, quod ex vocatione duorum antiquorum de domo sit inductum perpetuum fideicommissum in tota domo de duobus antiquioribus in duos antiquiores, quia ob expressionem antiquorum domus tacitis personarum nominibus videtur ad agnationem, siue domum, & non ad personas affectio habita, & ita antiquiores vocatos non propter se, sed propter agnationem, vt ibi num. 14. & ita respondit Craue. in effectu, conf. 180. vbi dicit contra eius consultationem in conf. 161. fuisse iudicatum, & verius esse fideicommissum perpetuum induci ex vocatione propinquioris generis, vbi consideratur conseruatio agnationis, & Berre. dict. consil. 118. num. 11. vbi plures alios refert, dicens consilium Anchar. passim recipi, quæ eo amplius tenenda sunt in no

59
stro casu, quia proximior non solum est vocatus, sed grauamine perpetuo prohibitionis alienationis oneratus, non tantum semel ex dicta clausula finali, qua proximior vocatur cum eadem prohibitionem, sed bis ex illa anteriori parte & primo grauamine vniuersaliter, & in perpetuum omnibus successoribus imposito per prohibitionem, vt supra dixi, quia eo ipso quod proximior inuitatur ad successionem in posteriori parte clausulae, & succedit, comprehenditur sub primo verbo, *Tous les successeurs*, vt est absque vlla controuersia, quo casu quando proximiores sunt grauati grauamine perpetuo, omnes admittunt, vt certam dictam Anchar. consultationem, quia alias, vel non teneret grauamen, vel non posset effectum perpetuum habere voluntas testatoris, vt diximus in alio proposito ex Bolog. d. n. 308. & in proprijs terminis d. conf. Anchar. Nata. conf. 531. n. 28. & 29 Tyber. Dec. respon. 2. n. 11. & 12. vol. 2. & conf. 10. n. 76. vol. 3. vbi dicit in his terminis esse indubitata opinionem Anchar. sequitur Manti. de coniect. ult. vol. lib. 6. tit. 15. n. 12. vers. sed rursus, & ita euitatur consultatio Menoch. in conf. 85. praesertim, nu. 123. cum seqq. contra quam in eodem facto consultus respondit Tyber. Dec. respon. 41. per totum praesertim. nu. 62. lib. 1. vbi pluribus comprobat dictam Anchar. opinionem, quod sit inductum fideicommissum perpetuum de proximiori in proximiorē, ex vocatione proximioris, & quod non consumatur vocatio in primo successore esse veram & receptam sententiā defendit latē Dida. Burg. Solon. de Pac. questionum ciuiliū. q. 2. vbi iuribus & autoritatibus hanc esse veram & communem opinionem defendit, & communem etiam affirmat Berre. conf. 116. alias. 118. n. 13. & 14. vbi Cumanum contrariae sententiae antesignanum à cōmuni via & recepta opinione deflexisse probat. Sequitur Molin. de Hisp. primoge. lib. 1. c. 5. nu. 19. & in nostro casu non potest de hoc dubitari cum proximior vocetur cum eisdē prohibitionem & poena, & dispositio testatrix, & perpetua vniō, & inseparabilitas habeant tractū successiuū, quo casu idem Cuman. in d. §. in fideicommissis. n. 4. dicit omnes in infinitum vocatos cēseri per fideicommissum, vt vnus post alium ordine successiuo admittantur, latē Molin. lib. 1. c. 6. n. 15.

60
Et in proprijs terminis praesertim quando secuta est semel cōtrauentio, quod cēseatur tota proximitas siue familia successiuo ordine inuitata ad fideicommissum, desumitur ex Rolan. à Vall. conf. 70 per totū, praesertim n. 23. & seqq. vsq. ad. 28. vol. 3. vbi cum testator disposuisset in casu alienationis bonorū hereditatē suam pertinere ad propinquiorē consanguineū de suo nomine & armis, qui in tali casu reperiretur, respondit secuta dicta alienatione cēseri vocatā totā familiam

liam testatoris de proximiori in proximiorē, & non solum natos tē-
 pore mortis, sed etiam nascituros esse inuitatos, consuluit in eodem
 facto Nata conf. 675. per totum. num. 9. 10. 11. & 12. & allegant d. cōf.
 Anchar. & ambo prædicti DD. post consultationem inter se habitam
 concludunt pariter testatorem respexisse totam agnationem per voca-
 tionem proximioris, non vero personarum. Quæ magis pugunt in
 nostro casu: nam cum testatrix personas certas vocasset in prioribus
 vocationibus particularibus eas prædiligendo & præferendo in suc-
 cessione suorum bonorum, tamen in vocatione & fideicommissio vni-
 uersali & perpetuo resultare ex prohibitione alienationis, quæ potuif-
 set contingere dum successio inter nominatim vocatos ambulabat,
 non tamen vocat ullam ex dictis personis, sed tantum suppresso nomi-
 ne vocat proximiorē prædiligendo magis proximitatem, siue fami-
 liam, ostendendo magis enixam voluntatem & affectionem ad illam
 & conseruationem perpetuam bonorum in ea, quam ad agnatos no-
 minatim vocatos, quasi apertius dixisset eos diligere non vt agnatos
 nominatim vocatos & particulariter inuitatos, sed potius vt proximio-
 res de familia, cuius conseruationi apprime intendebat. Cui considera-
 tioni consonat illa pars anterior testamenti qua filium Auziæ sibi cog-
 nitum & dilectum non vocat proprio nomine, sed sub appellatione fi-
 lij maioris, ac si dixisset beneficium vocationis ei conferre non, vt Ia-
 cobo sibi cognito, sed vt agnato propinquiori, siue maiori, & in hoc
 principaliter fundatur Anchar. consultatio in suppressione nominis
 proprii, & expressione qualitatis propinquitatis, vt supra dixi, & consi-
 derat Molin. vbi supra. d. c. 5. n. 19. inferens fideicommissum perpetuum
 siue maioratum, ex vocatione primogeniti, siue proximioris de sua fa-
 milia, præsertim si dispositio requirit tractum temporis & perpetuita-
 tem, vt nostra prohibitio & vatio proximioris.

Et in eisdem terminis nostris licet non concurrentibus tot quali-
 tatibus, coniecturis, nec voluntate adeo enixa testantis pro fideicom-
 missio perpetuo graduale & coactiuo, consuluit latè Crauc. omnino vi-
 dendus dict. conf. 984. n. 160. arguens ex dict. conf. Anchar pluribus au-
 toritatibus comprobato, agens de intellectu eiusdē dispositionis testa-
 mentariæ, de qua per Natā, & Rolan. vbi sup. licet non super eodē du-
 bio consultationis, & a. n. 126. vsq; ad. n. 161. terdecim argumenta pro-
 ponit ad cōuincendū, ex prohibitione alienationis & simili vocatione
 proximioris, resultare fideicommissum simplex in casum mortis perpe-
 tuū & graduale, de proximiori in proximiorē ordine successiuo, inter
 agnatos de familia, & nu. 125. hac elegantia verba subiecit, At enim
 clara hic res est ordine ipso successiuo expressim à testatore facto, qui

31
familiam suam Ariniā simpliciter non substituit, verū proximiorē.
Aliud quippe ordo successiuus nō dicit, nisi vt non omnes simul, at
proximiores per tēpora admittantur, nullus quippe ordo cū omnes si
mul inuitantur, & ita pluribus defendit, fideicōmissum perpetuum &
graduale resultare quando vocatur proximior in casu alienationis, nō
tantū æque, sed multo magis quam si familia fuisset expressim vocata,
nullus autem hucusque dubitauit ex vocatione familiæ inferri fidei-
cōmissum perpetuū & graduale, siue præcisum, vt vtar verbis Rip. vel
determinatū cum Bolog. vbi sup. & ita intelligūt tex. in l. fi. C. de ver-
bo. sig. & in l. cum ita. §. in fideicōmisso. de leg. 2. vbi Cuman. num. 2. &
conf. 104. n. 4. Menoch. conf. 277. nu. 30. lib. 3. Mol. de Hisp. primogen.
lib. 1. c. 5. n. 23. & 24. Præsertim cum loquamur, vt dixi in dispositione
tractū successiuū, & perpetuitatē inducente adnotata per Molin. vbi
sup. n. 27. vers. si vero materia.

63
Nec in hoc curandū est, an vocatio proximioris sit in numero
singulari, an vero in plurali, idē enim effectus resultat, vt post Bald. in
l. 1. n. 3. C. de condi. in cer. tradit Mol. alios referens. d. c. 5. n. 21. & 22. &
Rolan. Nata. Craue. Berre. & ferme omnes supra allegati loquūtur in
vocatione facta proximioris in singulari, & hanc dicit cōmunē, & ab
ea in iudicando non esse recedendū Peregrin. de fideicom. art. 19. n. 17.
nec incōcinnē dici potest ex tali vocatione in singulari efficacius col-
ligi argumentū fauore familiæ, & perpetuitatis ad inducendū primo-
genium, siue fideicōmissum perpetuum & coactiuum de proximiori
in proximiorē, si enim ex Philosopho, vnitas ad conseruationē subiecti
pluralitas ad destructionē ordinatur, & virtus vnita fortior est ipsa se-
parata, & fideicōmissa perpetua & gradualia de vno in alium sunt inue-
ta ad conseruationē perpetuā memoriæ familiarū, vt per Socin. conf.
47. n. 6. lib. 3. Ideoq; consistunt in vnitare bonorū, & quod sint indiui-
sibilia, vt latē per Mol. d. lib. 1. c. 11. per totū præsertim. n. 3. 4. & 5. tan-
to ergo magis videbitur fideicōmissum esse perpetuū & graduale quā-
to magis excluditur in vocatione pluralitas à testatore, & vnitas & sin-
gularitas vocatorū contemplatur, & eo præsertim vrget ista ratio, quia
ista vocatio proximioris in singulari consonat cum prohibitione diui-
sionis, & coadunatione & vnitare bonorū inducta verbis tā gemina-
tis & præcisus per testatricē, ex qua prohibitione diuisionis bonorum,
& data illa pro constanti, & quod ad vnū debēt bona peruenire, & nō
plures, sequitur inuitatio primogeniti, de primogenito in primogeni-
tū, vt per Angel. conf. 281. Alex. conf. 4. n. 3. 4. & 5. lib. 4. & alij relati
per Tiraq. de primoge. q. 4. n. 31. & per Molin. d. c. 11. n. 9.

Igitur cū in nostro casu per dictā regiā sententiā anni. 1578. fuerit
decla-

64 declaratum don Petrum Despuig contrauenisse volūtatī d. testatricis & secutū fuisse casum vocationis proximioris eius, per lineā masculinā, tenendū est, multo fortius quā in casibus omnīū consultationū de super relatarū, ex dicta vocatione inductū fuisse fideicommissum perpetuū & absolutū siue graduale, & illud de proximiorē in proximiorē in tota agnatione, nā illa verba, Mes propinch parent meu, per lineā masculinā, idē important ac proximiorē agnatū, nā qui non est agnatus testatricis nō potest dici proximior per lineā masculinā, quia illa includit vocationē masculorū & excludit cognatorū, cum cognati non sint cōiuncti per lineā masculinā, sed fœmininā, ideoq; non admittuntur vocatis per lineā masculinā proximioribus, vt cōsultuit Ruin. conf. 49. per totū lib. 1. & conf. 28. n. 9. lib. 3. Cepha. conf. 600. nu. 33. & 34. vol. 4. Bero. conf. 120. n. 38. vers. quando vero, & conf. 77. n. 6. lib. 2. Soc. Iuni. conf. 69. n. 30. vol. 3. Calcae. conf. 11. n. 14. præsertim vers. modo est aduertendū. Idem enim videtur esse, vocare propinquiore per lineā masculinā, ac vocare per lineā paternā, vel ex parte patris, cum à patre incipiat lineā masculinā, quemadmodū à matre lineā fœmininā, vt Calcae. supra, & per Castren. cōmuniter receptū in l. maritus. n. 5. in 3. ratione de procuratoribus, & per ista verba, proximior de agnatione, vel domo, tradit idē Viui. d. decis. 10. n. 13. vbi postquā. n. 2. dixit familiā si-pum & domū esse synonyma, vt supra retulimus, resoluit, appellatione, & inuocatione eorū qui sunt de sipo nō venire fœminā ex masculino, sed ea exclusa etiā de vita pro masculino remotiori fuisse iudicatū post longum examen, & idem pariter declarauit senatus Pedemon. decis. 127. per totū, in decis. Cacher. & postea in alia causa, vt per Anton. Thesaur. decis. 37. n. 7. vers. vnde in simili. Quæ magis pungunt in nostro casu attentis qualitate bonorū, & dicta consuetudine generali & particulari, de qua sup. nu. Necnō in indiuidua consuetudine ipsius testatricis, quæ in prioribus particularibus vocationibus masculos inuiraui. Namque filios Auziæ per se (& habito respectu ad volūtatē paternā cum qua se conformauit, iuxta regiam sententiam de super relatarū) semper masculos prætulit & descendentes masculos illorum, & quando admisit fœminas Petri Samboy grauauit delatione nominis & armorum, pprobando specificis verbis in hoc paternā voluntatem, contemplando agnationem, vt supra tetigimus, & latius alibi in tertio articulo in alio responso in hac causa pro Christophoro Despuig secundogenito dicemus, cum ad inclusionem Gasparis & exclusionem Yolantis actricis secundogenita non sit necessaria ista particularis inuestigatio. Hoc solum non præteribo suppositis dictis regijs sententijs latis in fauorem Petri Despuig, à quibus

aduersaria recedere non potest declaratiuis fideicommissi perpetui b
agnationis fauore masculorū, in dicta dispositione testatrix vix posse
dubitari appellatione propinquioris, etiam nō addita qualitate per line
neam masculinam, quanto fortius illa addita, venire solos masculos &
foeminas omnino excludi, ex recepta opinione Abb. conf. 36. quidam
Andr. lib. 1. & est receptior opinio & verior, vt per Bertazzol. cōf. 98.
n. 8. & 9. Premaximè cū versemur in dispositione inducente perpetui
tatem, & requirente durationē & tractum successuum, in qua appel
latione descendendum per lineam masculinam nō veniunt foeminae
ex masculo, vt per Molin. d. lib. 1. c. 6. n. 38. & lib. 3. c. 5. n. 69. concl. 120
cum non debeat cēseri vocata persona, quæ agnationem supprimit v

Secundus Articulus.

EX prædictis infertur manifesta resolutio huius secundi articuli,
adeo vt extra omnem aleam dubitandi positum videatur, non li
cuisse Ludouico Despuig, nec cuiunque successori in dictis bonis
eligere quem velint successorē in illis, sed successionem de proximio
ri in proximiorē gradatim & successiuè deferendam, siquidem da
to fideicommissio simplici, & absoluto, præsertim graduati, quod à Bo
log. appellatur ordinatum, cessat omnino facultas eligendi in hærede
grauato, quia tota familia inuitata est, & sola eius vocatio, vel agnato
rum hanc facultatem excludit. l. cum ita legatur. §. in fideicommissio.
de lega. 2. vbi Modestinus manifestè dicit ad fideicommissum in quo vo
cata est familia admitti prius expressim nominatos, deinde reliquos
ex familia gradu proximiores secuti glos. & omnes, ibi. intelligunt, &
ideo inferunt necessariò dicendū esse non licere grauato eligere, pro
bat idem text. in l. hæredes mei. §. ult. ad Trebel. dupliciter inductus,
vt per Menoch. infra relatum, & l. si. de verb. sign. glos. in. l. vnum ex
familia. §. 1. verbo. vni. vbi Castren. & alij deleg. 2. in differentia quam
facit duorum casuum in princ. & ibi, Secus vero in familia, & latius &
clarius hanc differentiam tradit Bolog. in d. §. diui n. 299. vbi duos ca
sus constituit: vnum quando ex prohibitione alienationis simpliciter fa
cta non adiectis aliquibus qualitatibus, de quibus in nostro casu resul
tat fideicommissum conditionale in casum alienationis, siue indeter
minatum, in quo licet grauato eligere: & alterum quando resultat fi
deicommissum absolutū in casum mortis, quod appellat determinatū,
in quo vt indubitatum tradit non competere electionem grauato,
sed proximiorē omnino admittendum, & facta alienatione per
electionem, vel aliàs competere proximiori ius reuocandi bona, &

iuxta

iuxta prædicta consuluit in terminis, & latè Menoch. conf. 277. n. 26. & seqq. vsque ad num. 36. à quo vsque ad num. 44. latè respondet cōtrarijs concludens manifeste data vocatione familiæ, siue proximiorum, & ita existente fideicommissio absoluto in casum mortis nō esse in facultate grauati eligere quem vult, sed de proximiori in proximiorē ambulare successionem: quod magis confirmatur ex eo, quia ex sententijs regijs de quibus supra ex dicto testamento resultat fideicommissum agnationis, quemadmodum igitur feudum antiquū gradatim defertur de proximiori in proximiorē, absque facultate eligendi agnatum proximiorē, vt per Iserni. in. c. 1. §. Titius. n. 1. si de feudo fuerit controuersia inter dominum & agnatum. Afflict. decif. 119. num. 2. Iul. Clar. in. §. feudum. q. 40 n. 5. & vers. quæ omnia. n. 6. Ergo idem dicendum erit in isto fideicommissio agnationis cum valeat argumentum de feudo ad fideicommissa perpetua & primogenia, vt desumitur ex doctrina Bal. in. l. cum antiquioribus. n. 6. vers. 6. Castren. conf. 164. n. 2. lib. 2. Couar. lib. 3. resolut. c. 5. n. 5. Præsertimque istud procedit in istis fideicommissis, quæ inter omnes de familia successiue restituenda sunt, nam ista æquiparantur feudis antiquis, & a tis. Isern. in. c. 1. vers. hoc quoque intelligendum. de successione feudi. Roland. Vall. conf. 100. num. 15. lib. 1. Molin. de Hispan. primogen. lib. 1. c. 7. num. 6. vers. sicque intelligendum, & in terminis proprijs hoc argumento vtitur Menoch. dict. consil. 277. num. 32. & 33. Inuanturque prædicta, quia ex vltima vocatione proximioris cum eodē grauamine inuitatur alius proximior, & ita cessat omnino electio cum adsit expressa prouisio testatoris, vt per Paris. conf. 9. num. 36. & 37. vol. 2. Non enim datur electio, nisi quando testator expressim huiusmodi facultatē concedit, vt in terminis. l. vnum ex familia de leg. 2. vel quando tacite faciendo simplicē prohibitionē extra familiā, ex qua inducitur solū fideicommissum cōditionale, siue pænale in casu alienationis extra familiā, quasi testatori isto casu sit satisfactū, quod res non exeat de familia, & quod in ea relinquatur penes quemcunq; sit, & ita nō vltius disponit ad ostendendū enixā voluntatē suā prouidendi per fideicommissum perpetuū, & absolutū ipsi familiæ de proximiori in proximiorē, vt regulariter est in fideicommissio absoluto præsertim in graduati, & determinato quod facit casum longè distinctū, nā in eo intentio testatoris deprehenditur apertè volentis non tantum rem manere in familia, vel quod non exeat familiam, sed quod omnes de illa sint inuitati gradatim ordine successiuo de proximiori in proximiorē per fideicommissum simplex & absolutum, & ita in proprijs terminis quod hoc casu non sit permissa electio, sed quod pro-

proximior sit admittendus, & reuocet à remotiori, consuluit Nata.
consil. 110. num. 12. Et hæc est vera mens traditorum per Sarmien. in
suis electis in l. cum ita. §. in fideicommissio. deleg. 2. à num. 5. vsque
ad num. 9. distinguentem istas duas formas dispositionis, & signanter
num. 6. ubi loquitur expresse de simplici prohibitione extra familiam
nullis alijs ornamentis, nec circumstantijs additis qualificantribus pro
hibitionem, quo casu non resultat fideicommissum, de quo agimus,
sed tantum pœnale, siue conditionale in solo casu alienationis, inter
quæ, quam ingens sit discrimen in modo prohibendi causa, & effecti-
bus, nullus vel mediocris iudicij non videbit, cum ergo in nostro ca-
su non constet de facultate expressa à testatore concessa, ne prohibi-
tio sit simplex, nec talis, ex qua tacitè resultet dicta facultas cum iuxta
conclusa in 1. artic. testatrix suæ agnationi consuluerit per fideicom-
missum simplex, & absolutum, ne dicam graduale. Merito dicendum
est versari in proprijs terminis. §. in fideicommissio, de quibus Sarmiet.
ibi, num. 5. & 9. & non esse locum electioni, & rectius ista prosequi-
tur Menoch. conf. 327. lib. 4. à nu. 95. cum seqq. ubi constituit in ter-
minis terminantibus dictos duos casus: nempe vnum quando testa-
tor prohibet alienationem tali prohibitione per quam inducitur fidei-
commissum simplex & absolutum. Alterum verò, quando prohibitio
est ita simpliciter facta sine causa & ratione vestita solo vestimento ali-
quo, quod non inducitur fideicommissum simplex & absolutum. Et
hunc secundum casum dicit esse casum suæ consultationis, & ideo in-
fert esse locum electioni remotioris, vel æque propinqui, clare fassus
in primo casu, qui haud dubie est noster non esse locum illi. Quod
etiam suadetur ex alio, namque nec ipsemet aduersarius negabit in pri-
mis vocationibus Auziæ Despuig, & filiorum illius, vel Petri Samboy,
& filiorum & filiarum illius respectiue non dari fideicommissum ele-
ctiuum, nec licuisse prædictis primis substitutis & grauatis eligere, quæ
voluerint, ordinem testatoris peruertendo, ergo multo minus id con-
cedendum est cæteris remotioribus non nominatim vocatis ne sint
melioris conditionis, quàm primo nominati contra vulgares traditio-
nes consultorum in l. Publius. de conditio. & demonstr. & ubique pas-
sim, & in eisdem terminis prohibita alienationis hoc genere argumē-
ti differit, Hippol. Rimi. conf. 782. à num. 125. vers. sed & aliam, vsque
ad num. 133. ubi hanc appellat pulcram rationem, & per eam con-
cludit ex prohibitione alienationis excludi in vltioribus vocatis fa-
cultatem disponendi, etiam necessariam ex vltima voluntate, vel ab
intestato in proximum iure legitimo successorum cum primo loco vo-
catis & grauatis non competeret: quibus addo qualitatem dicti fidei-
com-

commissi à nostra testatrice inducti longe esse diuersam à fidei-
 commissio electiuo, cum in isto nulla facta electione omnes vnus
 gradus admittantur. l. vnum ex familia. §. rogo. de legat. 2. & in casu
 factæ alienationis possit grauatus plures eligere, vt in §. si duos. d. l.
 vnum ex familia, quibus repugnat vnitas, & perpetuitas insepara-
 bilitatis, quam testatrix dictis bonis indidit, & sic Petra. in d. questio.
 §. numer. 137. arguit non adesse fideicommissum absolutum in §. quin
 decim. l. pater filium. 36. vbi de legat. 3. quia ibi data erat facultas eli-
 gendi, siue alienandi inter collibertos vnum alteri præferendo, di-
 cens, quod hoc repugnat fideicommissio absoluto, & hinc fit quod illi
 qui minus fauent prohibitioni alienationis, & aliquibus in casibus
 contra receptas sententias non admittunt ex illa fideicommissum sim-
 plex & absolutum, nihilominus fundant non adesse fideicommissum
 simplex in casu mortis, vel absolutum, vt colligant locum esse electio-
 ni, & permissam dispositionem intra familiam ad libitum dispo-
 nentis, fatentes vt indubitatum non dari electionem existentem fi-
 deicommissio simplici & absoluto in casum mortis, vt videre est apud
 Decium suo in consil. 377. num. 6. ibi. Quia stante fideicommissio ef-
 fet prohibita alienatio, & fideicommissum deberetur gradatim pro-
 ximioribus. latè Bolog. vbi supra à numer. 299. vsque in finem, repe-
 tionis dict. §. diui, & inibi Alciat. num. 13. vbi arguit in modum se-
 quentem, & non est dubium censerì solum in casum alienationis
 fideicommissum esse, vnde potest eligere hæres cui der, & ibi &
 postea in versic. quid ergo si testator dixerit, distinguit duos casus
 de quibus supra locuti sumus: idemque facit Ripa. in eodem. §. di-
 ui à num. 121. vsque ad. 124. signanter dict. num. 121. ibi, sed responde-
 tur quod non inducitur fideicommissum absolutum de restituendo
 proximiori de familia. &c. Et numer. 122. & 123. ibi, Et istud cre-
 do verius quod non inducatur absolutum fideicommissum, ita
 quod vnus proximior censeatur inuitatus gradatim post alios: &
 quamuis in eo quod Deci. & Ripa, cum Socin. negant fideicom-
 missum absolutum, damnantur communiter ex his quæ supra re-
 soluimus, & probat Menoch. dict. consil. 157. numer. 36. versic. cate-
 rum: tamen in hoc omnes prædicti conueniunt non dari electio-
 nem in familia, quando bona sunt subiecta restitutioni & fidei-
 commissio absoluto, & hanc esse communiter receptam differen-
 tiam inter prohibitionem simplicem, ex qua resultat fideicommis-
 sum in solo casu alienationis, & alienationem vestitam in qua re-
 sultat fideicommissum absolutum, quod in illa sit locus electioni

70. vnus quantumcunque remotioris, secus in ista secunda, tradit ex pluribus Petr. dict. question. 5. numer. 3. & numer. 6. & sic constat non posse adaptari ad nostrum casum, quæ a prædictis, & alijs traduntur, quædo prohibitio remanet in puris terminis prohibitionis simplicis, vel aliàs non inductiuæ fideicommissi in casum mortis simplicis & absoluti, quibus in terminis intelligo Menoch. dict. consil. 197. num. 32. in distinctione quam facit licet satis diminue loquatur, debuisset enim distinctius loqui de dicto casu, quando ex prohibitione qualificata resultat fideicommissum simplex, & absolutum, vt fecit in dict. consil. 397. numer. 95. & 96. per quæ est supplendus, & ita in dictis terminis intelligit illum Hippol. Riminald. consil. 602. numer. 62. vbi à numer. 87. vsque ad numer. 94. vt euitaret. d. consil. Natæ. 110. conatur pluribus probare in suo casu non adesse fideicommissum absolutum, quia prohibitio erat simplex, ideoque fuisse permissam electionem secus verò fuisse in consil. Natæ, quia aderat prohibitio talis, ex qua resultabat fideicommissum simplex & absolutum, & addit dict. num. 94. ista verba, Et vt ex diuerticulo redeam ad consilium Natæ, qui loquitur de prohibitione alienationis extra familiam, quia volebat remanere in familia seu eis relinquebat, hic verò tantum vnum dixit quod prohibeat alienationem, non addito, extra familiam, cupiens bona remanere in familia, reperio quod hanc distinctionem facit Ruin. in consil. 119. sub numer. 6. volum. 2. versicul. & vltra eum: dicit enim quod vbi solum esset prohibita alienatio extra familiam poruisset alienatio fieri in quemcunque de familia, etiam remotiorem dict. §. cum pater. Cuman. & Castren. in dict. §. fratre, sed quando prohibetur alienatio extra familiam vt bona remaneant in familia hæc vltima verba, quæ non sunt necessaria ad validitatem prohibitionis non possunt operari quod proximior admittatur, etiam casu quo alienatio facta sit in remotiorem de familia, remanet igitur in casu nostro res clara, vbi vnum tantum fuit dictum, non autem sumus in casu Natæ, vbi duo fuerunt dicta, per quæ verba fatetur ingenue Hippol. Riminal. ex receptis sententijs validam esse consequentiam, adest fideicommissum simplex & absolutum, etiam resultans ex prohibitione alienationis, ergo non est licita electio, & pariter, num. 90. hæc verba profert. Terrio dico, quod in casu Natæ consil. 110. versic. secundo respondeo, plus dixerat testator quam hic: nam non solum facta fuerat prohibitio alienationis extra familiam, sed etiam fuerat inductum fideicommissum, & hic est casus noster, vt apparet ex his quæ supra diximus in 1. articulo, probates nō solum

lum ex prohibitione diuisionis, siue alienationis, adeo geminata, & vestita, quæ sufficiens sola fuisset, sed etiam ex alijs, ibi enumeratis fuisse à nostra testatrice inductum fideicommissum simplex, & absolutum, & adhuc graduale, & ex ista diuersitate casuum coitatur responsum Tyber. Decia. 27. num. 20. & 22. lib. 3. nam vt apparet ex tota consultatione illius signanter, num. 16. loquitur in simplici, & adhuc in tacita prohibitione alienationis, & idē dico de respon. 55. nu. 68. lib. 3. eiusdem Decian. quia ex serie facti, de qua ibi, & ex traditis, num. 56. & 57. constat in eius casu agi de prohibitione nuda vestita solis verbis pregnantibus, non tamen adeo efficacibus ac nostræ thesīs, & in qua non concurrebant ornamenta, & argumenta ad roborandam prohibitionem, & præsertim non fuerat eidem adiecta ratio prohibitionis, quamuis ex alijs partibus dispositionis desumi, & extendi ad prohibitionem vellet Tyber. numer. 66. & hæc eadem pariter militant quoad traditionem Mantice, de coniectu, lib. 8. titu. 12. num. 15. vbi negat electionem dari quando familia est vocata, vel quando proximior, vel quando simpliciter familiæ est relictū, & in nostro casu constat versari in duobus casibus istorum trium, & in fortiori, & ita remanet aperte conclusum, meo iudicio, non dari electionem, vbi adest fideicommissum simplex, & absolutum, & optimam esse consequentiam Decij in dict. consil. 377. & aliorum, adest fideicommissum simplex in casum mortis, ergo non competit facultas eligendi, & minus quando est absolutum signanter graduale quale conclusimus hic adesse, vnde male Decius in ista consequentia notatur à Menoch dict. consil. 127. numer. 32. versicul. quod verò subiungit, & loquitur Menoch. in isto passu, ex capite, & absque auctoritate, & ratione, & contra receptiores traditiones, & contra seipsū in. d. cōs. 327. nu. 95. & 96. & consil. 277. & debet eius distinctio suppleri per tradita in dictis locis, vel dicamus non loqui in isto fideicommissio absoluto, vt fatetur in versicul. secundus casus, ibi: Hic casus non adaptatur nostro, cum in nostro, vt mox dicemus testator expressè non constituerit fideicommissum simplex, & absolutum, vel non intelligere de fideicommissio collecto ex prohibitione, & alijs partibus testamēti, vel non loqui in graduale fideicommissio, vel loqui, quando testator expressit in quos fieri poterat alienatio, qui est casus suæ consultationis, vt in versicul. quartus, & vltimus, & in narratione facti posita in princ. consilij, quo casu non dici potest fideicommissum absolutum, vt dicie Petr. quæst. 7 nu. 7. & sic illa consultatio, & in illo capite non potest adaptari ad nostrum.

72 Cum ergo nostra testatrix, iuxta tradita & fundata in. l. art. & deci
sa in dictis Regijs sententijs ad successionem dictorum castrorum &
baroniae, totam familiam siue agnationem vocauerit in perpetuum
fideicommissum simplex & absolutum, non tantum resultans ex ca-
pite prohibitionis alienationis, sed ex vocatione proximioris & gra-
uamine ei iniuncto & vocatione omnium successorum, & tacita indu-
ctione omnium substitutionum necessariorum ad conseruandam vni-
tatem perpetuam, & ex alijs supra latissimè deductis, concludendum
est, non potuisse Ludouicum eligere, quenquam ex familia, sed ad pro-
ximiorum successionem deuolutam, & consequenter ad Gasparem
nostrum: cum quia maior ætate, & eo ipso, quod aliquis disponit bo-
na esse indiuisibilia & inalienabilia censetur disponere, quod veniat
ad vnum, ergo ad primogenitum, vt pulchrè per Anton. Gomez. in. l.
40. Tauri. num. 59. vbi plures rationes reddit, & alias tradiderat in ea-
dem. l. num. 6. & 7. Xuar. in. l. quoniam in prioribus. 10. amplia. num.
25. de inoffi. testam. & ante illos, ita fuerat decisum, vt per Guid. Pap.
decis. 467. sequitur Tiraq. in. l. boues. §. hoc sermone, numer. 124. de
verb. signifi. Molin. de Hispan. primog. dict. lib. 1. cap. 5. num. 34. & c.
11. num. 9. & diximus supra num. 73. Et pro hoc sunt elegantia verba
sententiæ Regiæ dicti anni. 1549. ibi: Attento etiam ex prohibitione
diuisionis castrorum & locorum tot vicibus reiterata, actam gemit-
natis verbis emissa, apparet manifestam atque enixam voluntatem
dictæ Beatricis fuisse, quod dicta baronia, & illius loca & castra tan-
quam vnum & indiuiduum peruenirent in vnum & consequenter
tam in viam iuris quam præfatis consuetudine & ordine disponendi
& erga masculos affectu dictæ Beatricis attentis in primogenitum mas-
culum de agnatione & familia de Despuig: quæ verba expressè, &
ex diametro reluctant electioni, cum non sint restricta ad casum alic-
nationis, sed etiam casum mortis complectantur, & consonat senten-
tia Regiæ anni. 1578. ibi: Ex quibus etiā necessario resultat, quod dicta
testatrix voluit dicta loca ad vnum tantum ex successoribus suis per-
uenire, atque ita in viam iuris debet primogenitus præferri. Tū etiā
quia noster Gaspar masculus & ipsa actrix femina, & ista sola differē-
tia sufficeret, præsertim cum ambo vtriusque lineæ & gradus sint, &
consequenter præferendus Gaspar, etiam si esset minor ætate, cum fœ-
mina ad instar secundi gradus redigatur, idem Molin. lib. 3. cap. 4. nu.
12. 13. & 14. Raud. in cons. success. Portug. 141. num. 86. 87. & 88. & hæc
sine controuersia.

Tertius

Tertius articulus.

SED vbi daremus fideicommissum esse electiuum, quod tamen
74 Salienum à veritate esse pater ex prædictis, nihilominus tamen cor-
rueret intentio Yolantis in hoc iudicio, duplici ex capite, alio defe-
ctus voluntatis Ludouici prætensi electoris, altero verò defectus po-
testatis: defectus voluntatis probatur primo quia in prætensa disposi-
tione testamentaria dicti Ludouici nullū verbum fit de dictis bonis
prohibitis alienari, nec diuidi, nec Ludouicus vsus fuit verbo aliquo
importante electionem, nec dispositionē, de aliquibus alijs bonis quā
de bonis proprijs ipsius, & strictē de eis tantum est locutus signanter
in uocatione Gasparis, & substitutione fideicommissaria per illum de
Yolante factis, his verbis: Y si morran sens fills, vull que mos bens
vinguen al illustre don Gaspar Despuig pare y señor meu molt amat,
e apres mort de aquell a la filla maior y germana mia ab que no sia
monja ni beata, ni constituyda en religio: quod pronomen, Meum,
adiectum substantiuo, Bens, operatur limitationem, & restrictionē ad
bona propria ipsius Ludouici, & in quibus habebat ipse dominiū, est
tex. in. l. quintus. §. argento. & ibi declarat Bart. ff. de auro. & argen. le-
gat. licet ergo aliās posset prætendi quod is qui potest eligere insti-
tuendo, videtur eligere, vt per Bart. in. l. vnum ex familia. §. si duos,
nu. 3. ff. de lega. 2. quem sequitur Boer. decis. 104. num. 32. cuius tamē
contrarium latē consuluerunt plures magni nominis DD. vt refert
Socin. qui eos sequitur. conf. 92. num. 35. vol. 3. Paris. conf. 98. num. 13.
& 14. vol. 2. & videtur ex mente eiusdem Bart. in. l. codicillis. §. insti-
tuto. de legat. 2. vt per Deci. conf. 378. nu. 1. tamen quando dispositio
est limitata ad bona propria, adiecto pronomine, Meus, verior vide-
75 tur opinio, non censi prohibutum alienare hæredem instituendo,
disposuisse de bonis non liberis, nec recadentibus in eius hereditate,
licet aliās potuisset expresse disponere de eis, vt putā eligendo, ita tra-
dit Sylua. conf. 14. num. 3. & per totum, vbi in terminis consuluit pro
ista opinione Bello. conf. 64. num. 6. Crauet. conf. 19. num. 13. Hieron.
Gabr. conf. 143. num. final. qui in casu fortiori loquuntur, nempe quā
do testator iam actu tempore mortis possidebat bona, nam vt dicit
rectē Cepha. conf. 516. num. 30. quamuis bona possessa per testatorem
tempore mortis videantur eius, quoad ea, quæ illo tempore absoluun-
tur, secus verò respectu eorum quæ expediuntur post eius mortem,
quo tempore iam est finitum, & extinctum ius illius, vt ibi, late con-

fuluit pro ista opinione negativa, & pro illa stat, etiamsi testator aliquo modo de dictis bonis potuisset disponere, expressèque Bertazol. conf. ciuili. 7. num. 8. & 9. & istam opinionem comprobatur pluribus, & dicit, sic obtinuisse Mant. de coniectu. vltim. volun. lib. 9. tit. 6. nu. 9. & seqq. vbi pluribus tutatur dictam consultationem, Cepha. & responderet contrarijs, & allegat in confirmationem suæ opinionis plura iura loquentia in terminis de fideicommissio electiuo, quamuis ergo instantia dictæ litis, quæ tunc agitabatur, & actio ad fructus decursos post mortem Petri Despuig recaderet in bonis, & hereditate Ludouici, tanquam libera, de eisque disponere potuerit, & sit visus dictus Ludouicus, nō tamen de bonis istis de quibus agimus, quæ erant prohibita alienari & subiecta fideicommissio, & adhuc non erant possessæ, & ita tanto minus possunt videri ex intentione testatoris comprehensa in dicto testamento.

76 Hæcque magis vrgent cum dicta Yolans non agat ex institutione, sed ex pretenſa substitutione fideicommissaria, & grauamine imposito Gaspari eius patri, qui hereditatem adiuit, & per annos possedit, vnde questio est, An vbi daremus Gasparem electum fuisse ad ista bona per institutionem, vel substitutionem de eius persona, an etiam dicamus illum grauatum, in eisdem bonis favore Yolantis: in quo verior & receptior videtur negativa sententia, quam defendimus, darentur enim si contrarium dicamus plures specialitates. Prima, quod ex substitutione facta limitatè in bonis Ludouici testatoris absque vlla mentione electionis, nec istorum bonorum colligamus electionem in bonis alterius qualitatis, nempe non liberis, sed alienari prohibitis, & ita in bonis alienis. Secunda, quod Gaspar censeatur non tantum electus, sed grauatus in eisdem bonis, nulla illorum mentione facta. Tertia, quod Yolans simpliciter substituta ad bona testatoris, ibi: Bēs meus, censeatur electa & inuitata ad ista bona non testatoris, sed Beatricis, & quæ peruenierunt ad Gasparem ex testamento Beatricis, & non Ludouici, etiamsi elegisset, vt tradit Consultus in dict. l. vnum ex familia in prin. ibi. Quod postquā electus ex alio testamento, capere potest. l. Lucius. 2. §. fin. ff. eod. vbi omnes & post illos Molin. dict. cap. 4. num. 5. de iure vero non debet dari locus plurium specialitatum concursui, etiā in fauorabilibus, quanto minus ad grauadū. l. 1. vbi DD. C. de dot. promiss. ideo nō datur seruitus seruitutis. l. 1. de serui. leg. l. 1. ff. de vsufr. leg. Nec tacita dispositio alterius tacitè, vt per DD. in dictis legibus. Bald. in l. si uxorem tuam, num. 10. C. de condi. incer. quo fit non induci reciprocum fideicommissum, & grauamen tacitum inter filios tacitè vocatos, vt positos in conditione, quia sufficit, quod

ius inducat tacitā vocatiōem, & non simul grauamen, vt post alios Tyber. Decia. respon. 1. num. 108. & seqq. lib. 1. vbi plura ad propositum facientia cumulat, & in simili Grat. respon. 3. num. 25. & 26. libr. 1. arguit qualitatem masculinitatis tacitē desumptam, vel subintellectam non censerī tacitē repetitam ad grauandum. Pulcrē Hipp. Rimi. conf. 603. num. 52 & seqq. vsque ad num. 56. plura congerit ad istud propositum, quod concessa tacita vocatione nō admittatur taciti grauaminis p̄sumptio, & Rip. num. 23. in §. cum ita. l. haredes mei, ad Trebell. limitat communem opinionem ad inductiuam fideicommissi reciproci, ex substitutione facta post plures vltimo morienti in tota hareditate, vt procedat quando expressē est facta substitutio. Vltimō, secus si tacitē, sequuntur allegati a Zanco in rep. dict. §. part. 6. num. 215. iuuat apprimē in proposito elegans traditio Angel. cōf. 286 num. 9. vers. Nunc restat videre vbi loquens in feudo, quod vni vel pluribus potuit à testatore relinqui (de quo ad fideicommissum electiuū, validum esse argumentum diximus num.) resoluit in instituto illo, cui fedum relinqui poterat eodemq; grauato, non censerī grauatum in feudo, nec in tali fideicommissio comprehendī feudum, nec testatōrē censendum de illo cogitasse, sequitur & pluribus alijs comprobatur Socin. Iun. videndus cōf. 72. num. 68. lib. 1. vbi à num. 61. vsque ad num. 70. plura cumulat apprimē facientia ad fundandam istam differentiam quam prosequimur, & probatur num. 45. & seqq. ex defectu voluntatis testatoris non venire in grauamine fideicommissi, non facta expressa mentione, feudum autem, de quo expresse potuisset disponere & grauare testator si voluisset in fauorem illius, in cuius fauorem grauamen imposuit, nec aliena est ab isto instituto doctri. Bald. conf. 239. 1. part. lib. 2. quatenus concludit genericam dispositionem testatoris haredem grauantis, non trahi ad bona haredis, de quibus vt de proprijs testator disponere poterat & regulariter dispositio vniuersalis non trahitur ad casus habentes diuersam rationem (& negari non potest diuersitas inter bona libera testatoris & subiecta fideicommissio quantumcunque electiuo) Calcane. conf. 1. num. 21. col. 29. in fine signāter in grauamine, quod est odiosum, & per ista & alias multas rationes latē cōcludit Craue. vidēdus cōf. 144. nu. 6. & seqq. haredē grauatum de restituendo non videri grauatum restituere illa, quæ recadebant in hareditate, vt libera, sed ad ipsum haredem ex propria persona poterant spectare, vt est in bonis, quæ ex fideicommissio electiuo deferuntur, & in proprijs terminis, quod habens facultatem eligendi inter aliquos instituendo haredem vnum ex eligibilibus, & grauando in fauorem alterius, quem à principio potuisset eligere non videatur

tur eligere, tradit Philip. Pertius respon. 47. num. 11. & seqq. & respon-
det contrarijs, & facit etiam in proposito probatio facta in processu
confessionis eiusdem Ludouici, qua ingenue fassus fuit pluries bona
ista esse subiecta fideicommisso fauore masculorum, & quod illis ex-
stantibus ex Gaspare patre communidictarum partium non erat lo-
cus feminarum successioni, vnde cum viuens Ludouicus id fassus
fuerit, eius voluntas interpretata ex actibus inter viuos, iuxta doctri-
nam Bart. in l. 2. num. 40. vers. dixi, de vulga. & in l. si quis in fundi vo-
cabulo, num. 3. & 6. delega. 1. Nata conf. 474. num. 19. Manti. de con-
iectu. lib. 3. tit. 1. num. 5. suadet expressè non voluisse grauare indictis bo-
nis fauore femine, quæ ex eius intentione non erat successibilis, cū
etiam ex arbitrio viuientium colligamus interpretationem disposi-
tionis morientium, vt in l. quoniam. C. de natura. lib. Calcan. conf. 8.
num. 41. latè Manti. vbi supra lib. 3. tit. 2. num. 6. non ergo habet Yo-
lans in istis bonis iudicium testatoris, arg. l. hereditas. C. de his quib.
vt indign. l. quoties. ff. de hæredib. instit. vbi DD. & l. 4. delega. 1.

De voluntate igitur Ludouici nolentis grauare constat ex prædi-
ctis, & etiam ex eo quoniam non potuit id facere in fauorem Yolan-
tis, tam ex qualitate bonorum, quàm personæ substitutæ, quo casu ces-
sat dicta doctrina Bart. vt per eundem dict. num. 3. & ceteros, præfer-
tim Padilla num. 8.

Et iste defectus potestatis deprehenditur, ex quo etiam habens fa-
cultatem expressam eligendi a testatore concessam (quæ fortior est ta-
cita, vt supra dicebamus de dispositione tacita, & refert las. in l. cum
quid, num. 18. de reb. credit. & Decia. dict. respon. 1. num. 108. post Cra-
ue. conf. 357. num. 33.) non potest electo grauamen restitutionis iniū-
gere in bonis, in quibus est vsus expressè electione (intelligo de fidei-
commisso, vt id quidquid aliud dici posset de vulgari substitutione) &
merito id fit, quoniam eligendo facit actum necessarium, & nihil de
suo dat: vnde non potest grauare quem non honorat interesse pecu-
niario. l. ab eo cum similibus. C. de fideicom. & in terminis est tex. in
§. sed si fundum dict. l. vnum ex familia. de lega. 2. vbi DD. ibi. Nō enim
facultas necessariæ electionis propriæ, liberalitatis beneficiū est, erudi-
te explicat ibi. Segur. post Padill. hic num. 1. ille à num. 183. vsque ad
num. 295. latè Loaz. in dict. §. diui, à num. 77. vsque ad numer. 80. post
Bald. in l. voluntas, num. 13. & ibi. Corne. lib. 7. C. de fideicom. Melius
ceteris Molin. dict. lib. 2. cap. 4. per totum signanter num. 10. ibi. Cū
enim is non censeatur electo aliquid dare, sed illud à testatore non au-
tem ab eligente datum censendum fit, ipseque eligens actum necessa-
rium faciat consequens est, vt electum fideicommisso grauare nō pos-
sit, &

25
fit, & latius num. 19. 20. & 21. ubi in vers. ex qua ratione, norat dicen-
tes electum posse gravari interesse non pecuniario, sed de latione no-
minis & armorum, utpote, quod nec dicto onere gravari possit.

Et ista regula urget contra Yolantem, etiam si concedamus illam
limitari, quando gravamen apponitur in fauorem eligibilium, ut per
Bart. in dict. §. si fundum, num. 3. & in §. si duos flori. num. 3. & 4. & in
eodem §. si fundum, Bald. conf. 162. num. 3. vol. 5.

79 Siquidem ista bona ex testantis dispositione debent semper rema-
nere indiuisa, & consequenter penes unum successorem, ut supra pro-
bauimus num. Vnde licet fateremur fideicommissum esse electi-
uum (quod falsum probauimus) tamen non licet aduersaria vel inui-
tae disfructu, non posse diuidi ista bona inter plures, repugnaret enim
ex diametro talis diuisio testatrix dispositioni, & consequenter non
licet unum gravare (intelligo de grauamine valido & nolenti imposi-
to) in fauorem alterius quantumcunque eligibilis, ratio enim quare in
fideicommissio electiuo admittitur gravamen in fauorem vnus ex eli-
gendis, ea est quia grauatus eligendo, & grauando nihil aliud videtur
facere, quam inter eosdem permisos diuidere rem eligibilem, quod
ei de iure conceditur in fideicommissio electiuo, dict. §. si duos, ubi
omnes scribes. Molin. ubi supra, num. 45. & hanc esse veram ra-
tionem decidendi tradunt omnes, ut per Segur. num. 1. ibi: Videtur
inter ambos diuidere, Portol. de consortib. cap. 41. num. 21. ibi, Tamē
quo ad ipsum electum in fauorem vnus ex his, qui eligi poterat, oner-
are valebit, quoniam eo casu inter ipsos permisos disponit, & nihil
aliud facere videtur, quam inter eosdem permisos re diuidere, quæ
ratio cum esset in nostro casu, nec competat ista facultas diuidendi cū
debeant bona existere vnita & indiuisibilia, & ita non possit fieri ele-
ctio, diuidendo, ut per Peral. in dict. §. si fundum, num. 4. vers. & licet
testator, quem sequitur Molin. dict. c. 4. num. 46. & num. 54. rationem
reddens, cessat etiam alia ratio siue appendix præcedentis, quam tra-
dunt scribes, dum dicunt, licitum esse grauato eligendo gravare
fideicommissio electum, diuidendo tempus, ut poterat rem diuidere
inter eosdem cū sit validū argumentū à re ad tēpus ex l. miles ita in
princ. de milita. testam. Electio enim iuncto grauamine, ut ipsi dicunt
habet se ad instar voluntatis testatoris faciētis unum heredē vno tēpore,
nēpe durāte eius vita & aliū reliquo tēpore post mortē primi, dicendū
est eisdē argumentis, quod in casu nostro cum non possit re diuidere
grauatus, non poterit etiam grauare tēpus diuidēdo, & ita in proprijs
terminis resoluit Peral. in d. §. sed si fundū nu. 4. melius & latius ibidē
nu. 18. vers. & ex dictis, quæ à nullo vidi reprehensum in istis terminis.

G

Et pro-

80. Et probatur expressius iste defectus potestatis, quoniam dato, quod fideicommissum istud esset mere electivum, tamen ipsa Yolans non est ex personis quæ possunt eligi, cum sit fœmina & successivè exclusâ successione dictorum bonorum, saltem donec extant masculi de agnatione contentiva Beatricis & patris illius, & ita non est equè eligibilis, ut illi, quod docetur.

Primo iuxta decisa in dictis Regijs sententijs favore don Petri contra Annam latis, quibus expresse cauetur tam in motiuis, quàm in decisione, bona ista esse subiecta fideicommissio favore masculorum & agnationis dictæ testatricis, ut latius supra diximus, nec dissentit ab hoc Regia sententia anni. 1578. sed potius expressis verbis confirmat pluribus in passibus illius, signanter in verbis relatis supra num.

ibi: In primogenitum masculum, & ibi, Erga masculos affectu, quibus sententijs fuit satis aperte declaratum favore Petri & Ludouici fundando se in qualitate masculinitatis, quibus prædicti alios antecelebant: non ergo fœmina existentibus masculis est de personis vocatis, nec eligibilibus ad istam successionem, cum non veniat fœmina appellatione masculorum, nec admittatur ad bona deferenda (saltè per prius) ad masculos, Abb. in suo conf. 36. in. 1. vol. late post alios de quibus num. Pelaez. de maior. 2. p. q. 6. num. 107. & in ista sententia anni. 1578. animaduersione digna est dictio, nominis, ibi: Sed magis principaliter pro conseruatione status dignitatis nominis & familiæ de Despuig, vbi clare sensit & expresse istud fideicommissum institutum à Beatrice esse pro cōseruatione & honore nominis de Despuig, ergo expresse sensit favore masculorum inductum, non vero fœminarum præsertim vxoratarum, quæ ut est notissimum, maritorum radijs illustrantur, & à maritorum familia cognominatur, ut per Corne. conf. 41. in fin. lib. 4. Socin. Iuni. conf. 168. num. 59. lib. 2. & in terminis ad exclusionem fœminæ arguit sic Craue. conf. 800. num. 7. & seqq. vsque ad. 10. vbi ex adiectione qualitatis istius in dispositione (nempe nominis) infert fuisse actum de admissione masculorum tantum, exclusis fœminis.

81. Secundo id apertius docent, tenor dispositionis testamentariæ Ioannis Despuig, patris dictæ Beatricis, cui se voluisse cōformare Beatricè diximus num. & signanter dispositio eiusdē Beatricis in vniuersali cōtextura illius & potissimū in tribus capitibus primo in prælatione masculorū facta, in omnibus pluribus substitutionibus vocando fœminas Petri Saboy tantū in defectu masculorū, & cū onere ferēdi nomen & arma, quatenus se refert ad testamentum paternū, quæ ostendunt non tantum animum preferendi masculos, sed conseruandi agna-

25

agnationem, ut in terminis, Paris. cons. 18. num. 42. lib. 2. & consil. 19. num. 28. & sequentibus pluribus, lib. 2. ubi numer. 33. in specie loquitur de eo, qui primo vocavit masculos, & ex eis descendentes masculos, & in defectum illorum filias, cum dicto onere ferendi nomen & arma, respondit agnationi non ideo minus fuisse consultum (licet femina fuissent uxorate) sequitur Cephal. cons. 251. num. 50. cum seqq. & cons. 196. num. 11. volum. 2. Tyb. Decia. respon. 7. num. 39. & 40. lib. 1. Videtur enim testatrix devenisse ad vocationem foeminarum, quadam necessitate ducta propter defectum masculorum, illis vero existentibus noluisse eas admitti, ut egregie considerat Pelaez à Micrez. de maiora. 2. part. q. 6. num. 65. vers. ista autem, ubi allegat iura in confirmationem, & quod ratio agnationis non minus, imò magis habita videatur, quando post masculos, vel deficientibus masculis, feminae sunt admittendae, praesertim cum dicto onere deferendi nomen & arma. Gerar. Mazol. cons. 5. num. 53. Craue. cons. 113. num. 2. lib. 3. Hipp. Riminal. cons. 23. num. 54. 86. & post illos Berre. cons. 116. alias est. 118. num. 20. ubi dicit, quod si vocantur illi sub isto gravamine, ut ferant nomen, multò magis censendum est vocatos illos, qui secum ferunt naturale istud nomen & qualitatem armorum, ut in nostro casu est noster Gaspar, & iuxta numerum & auctoritatem DD. videtur ista magis communis opinio. Secundo in illa parte, qua testatrix adeo enixe disposuit ista bona conservari indecisa, ex qua collegimus una cum relatis num. 10. & cum dictis Regijs sententijs primogenitorum & successivè masculorum vocationem signanter masculi eque linea & gradu coniuncti. Tertio ex vocatione ultima propinquioris per lineam masculinam, quae vocationem masculorum omnium de agnatione cum femina exclusione includit, ut probauimus in fine primi articuli num. 10. & addo Berre. cons. 142. num. 21. ubi ex pluribus quos allegat colligit istam agnationis & masculorum dilectionem, ex clausula, Per lineam masculinam, ibi. Ad quae praeterea accedunt illa verba per lineam masculinam, nam inde colligitur testatorem respexisse ad masculos primum: non ergo masculis existentibus, femina est ex vocatis, nec eligibilibus ad istud fideicommissum, etiam quod esset electivum, praesertim existente masculo eiusdem lineae atque gradus, sed inter masculos tantum proprius erat facienda electio.

Tertio adducor ad hoc ex dicta consuetudine nobilium, qua maribus potius, quam foeminis consulunt in huiusmodi successione, ut dixi supra num. 10. & addo Guid. Pap. decis. 506. num. 6. Pelaez. ubi supra, part. 1. q. 51. num. 25. & q. 48. num. 16. ubi plura refert ad propositum, & pariter ex qualitate bonorum: tum uti indivisibilia, quae

ad primogenitum, & ita masculum deferuntur, ut supra num. Tū
 uti iurisdictionalium baroniarum & castrorum cum vasallis, quæ so-
 lita sunt masculis potius quam feminis relinqui, ut diximus num.
 & considerat dict. Regia sententia, & tradit ultra allegatos pulcrè in
 proposito Paris. cons. 72. num. 7. 8. 33. & 81. lib. 4. Menoch. consil. 204.
 num. 8. & 29. ubi tradunt, quod in istorum bonorum successione sem-
 per masculi censeantur vocati saltem prælati feminis. Micres, ubi su-
 pra. 2. p. q. 5. num. 9. & in par. 1. q. 51. num. 24. ubi dicit, ex qualitate
 rei relicte præsumi testatorem voluisse rem in agnatione remanere,
 ubi plura in proposito pro fideicommissi inductione: idem admittit
 Peregrin. de fideicom. art. 25. num. 46. ubi ex Menoch. id ampliat, etiā
 quando bona istius qualitatis essent iuncta, cum alijs illa carentibus,
 ut omnia coniunctim vadant ad masculos, ne diverso iure cēseantur
 unde data ex voluntate testatricis ista masculorum prælatione ad istā
 successionem non sunt foemina (existentibus masculis) de personis
 permisis, nec eligibilibus equè cum masculis, & ita non valuit gra-
 uamen in fauorem Yolantis quoad ista bona, etiamsi expressè inditū
 fuisset, & minus illud licebit præsumere cum non appareat.

82. Ulterius & quartò, quod dato fideicommissio electiuo in familia nō
 liceat feminam sororem, nec adhuc filiam grauati eligere post longā
 disputationem pluribus ad id citatis, cōsulunt Menoch. dict. cōs. 197.
 à num. 37. vsque ad num. 66. & num. 55. dicit istam opinionem nega-
 tiuam, quod prohibita alienatione extra familiam ea prohibitione,
 quod bona debeant conseruari in familia, non possit grauatus eligere
 propriam filiam, nec sororem, esse comprobata plurium testimo-
 nio, & num. 66. dicit istā esse cōmunem opinionem & contrariū tra-
 dentes loqui in prohibitione simplici, cuius dicta magis vrgent in no-
 stro casu, cum nō tātum nō agamus de prohibitione simplici, nec de il-
 la per quā bona debent cōseruari in familia, ut loquitur ipse Menoch.
 sed de fideicommissio simplici perpetuo absoluto & adhuc gradualis:
 unde cum Yolans sit femina & nupta extra familiam, ut constat ple-
 nissimè ex processu, nec hoc ambigatur, non potuit eligi, & istam opi-
 nionē apertis verbis probauit Senatus Regius in dicta sentētia anni
 1578. quatenus considerauit quoad Annam, quod esset nupta intra fa-
 miliam, & seruiret de vento ista verba in dicta sentētia, nisi verus sen-
 sus illorum fuisset probare istam opinionem, femina extra familiam
 nuptam alienam esse omnino ab ista successione, qua agnati sunt
 83. admittendi, non veniat femina nupta extra agnationem post Curti.
 Iuni. consil. 168. num. 57. & duobus sequentibus, libr. 2. latè ex plu-
 ribus id consuluit in casu successionis Regni Portug. Cacher. cons.

138. numer. 17. lib. 2. consil. vltim. volumin.

Præterea, & quinto vnquam inter partes fuit controuersum, sed vt indubitatum admissum, etiam à Yolante, electionem seu facultatē eligendi (casu quo cōpetisset Ludouico) debuisse fieri in familia dels Despuigs, & non extra familiam, & sic extranei, & qui non sunt in familia ex vtriusque partis intentione exclusi sunt, negari ergo nō potest, testatricem, quæ talem facultatem dedit Ludouico disponēdi in familia, & agnatione, habuisse affectionem ad illam, & in ea voluisse bona conseruari, quia potius agnationem considerauit quàm personas, quas non expresserat in prohibitione perpetua, & sic non considerauit, quæ nam essent illæ cum essent incertæ, incognitæ, non natæ, nec conceptæ, sed solum familiam, & agnationem respexit, dilexit ergo personas non propter se, sed propter agnationē, ergo agnationi magis fauendum est, vt arguit in simili Anchar. cons. 27. si ergo testatrix habuit affectionem ad agnationem dels Despuigs, illamque magis dilexit quàm personas, sequitur quod inuitauit successores masculos, & non fœminas, masculis existentibus, vt sic magis consultum sit agnationi, quæ per illos conseruatur. l. liberorum, in fine, de verbor. signific. §. 1. instit. quib. mod. ius. patr. potesta. solui. §. ceterū. §. media. instit. de legiti. agna. successio. Guid. Pap. quæst. 485. Socin. Seni. cons. 63. num. 13. vers. tertio, hoc idem videtur, lib. 3. fecus verò per fœminas, vt in dictis iuribus. l. pronuntiatio. §. final. de verbor. signific. Socin. d. cons. 63. num. 13. & 14. per fœminas enim non conseruatur agnatio, & minus perpetuatur, sed potius perimitur, & propterea qui vult prouidere agnationi, de masculis, & non de fœminis, videtur loqui, & sic in proprijs terminis consuluit Ruin. cons. 24. num. 6. & 7. lib. 2. quæ suadentur ex traditis à Ioan. de Anania, cons. 4. nu. 2. quem sequitur Deci. cons. 13. num. 4. dum dicit statutū vocans agnatos non censerī vocare fœminas agnatas, latè Curt. Iun. cons. 154. nu. 3. vbi plura refert, & procedere in dispositione testatoris probat Crauer. cons. 180. num. 1. & 306. num. 5. & quod vbi habita est ratio agnationis certa sit masculorū prælatio, per quos agnatio conseruatur, & q̄ fœminæ non admittantur, saltem vt fœmina agnata concurrat cum masculo agnato in uocatione agnatorum, vel aliàs in uocatione facta aliquorum per nomen aptum comprehendere fœminas, tenet post plures quos allegat Peregrin. de fideicom. artic. 25. num. 47. & sic iure optimo dicere possimus, vel debeamus dictam Yolantem (quantumuis esset agnata) non comprehendī sub uocatione agnationis, vel facultatis disponendi in agnatione, signanter existentibus masculis, præcipuè eiusdem gradus atque lineæ.

85 Additur & prædictis sexto, consultatio Crauet. videndi, cōf. 800. num. 6. & per totum conf. dum dicit substitutionem factam de proximioribus de domo (nempè, ut hic de proximioribus per lineam masculinam, quæ verba per inde sonant ac de agnatione, ut diximus supra ex decis. Viuij. 10. nu. 2.) ad foeminam agnatam non se extendere, quia ratio conseruandi bona in agnatione, quam testatrix videtur habuisse non potest in foemina verificari, in qua finem accipit agnatio, & refert se ad dicta per eum in conf. 250. nu. 2. hancque conclusionem latius firmat Surdus conf. 96. num. 27. & 28. Crot. conf. 48. num. 35. & alij relati per Hipp. Rimin. conf. 835. num. 27. & 28. & num. 39. dicit hanc opinionem multo magis habere locum in casu suo, quia cōcur- rebat masculus dicens de hoc per Corne. in cōf. 5. vol. 1. & 26. vol. 4. de quibus immediate dicam, & Crauet. d. conf. late responderet impug- nantibus. d. conf. Ana. & in fine dicit obtinuisse, reuocata alia senten- tia, & sine dubio non loquitur in casu adeò favorabili.

Ultimo pro dicto Gaspare quod in eius præiudicium Yolans non esset eligibilis, faciunt tradita à Corne. conf. 41. vol. 4. vbi voluit, quod substitutio facta de casata siue de sipo domus, intelligitur de agnatis masculis, non verò feminis, quia debent venire tantum illæ personæ per quas familia potius recipiat stabilitatem, & perpetuitatē, & maxime dicit hoc procedere si filia erant iam nuptæ, quia iam transierāt ad alias domos, ut probat Cacher. d. conf. 138. num. 13. & hoc idē tra- dit Corne. in. d. conf. 55. vbi dicit, quod si in portione deuoluta sunt substituti illi de domo, intelligendum est de masculis, & sic fratrem excludere filias, quia testator videtur se retulisse ad agnationē prædi- ligendo masculos, per quos domus conseruatur, & idem repetit. d. conf. 25. & magis in terminis est omnino videndus Ruin. conf. 24. vi- sa facultate eligendi, vol. 2. vbi concludit habentem facultatem eligē- di inter aliquos de familia siue agnatione de Tonellis non potuisse eli- gere Sigismundum excluso masculo, & tamen ibi fuerat concessa fa- cultas plena eligendi, & diuidendi, prout placuisset, & videretur here- di secundum meram voluntatem suam, & nihilominus consuluit 48 exclusa foemina masculum omnino admittēdum, & idem in eadem specie facti responderet Gozadin. conf. 29. per totum: consentit cū eis- dem Socin. Iun. conf. 168. à num. 56. vsque ad num. 61. vol. 2. dicens, quod licet foemine agnatæ dici possent, tamen hoc non esse verum in istis terminis, quia per illas agnatio non perpetuatur, cum nubendo transeat ad alienas familias, & qui ex illis nascentur, non erunt de fa- milia illa matris, sed patris ipsorum, & quod intentio testatoris in si- milibus est, admitti personas illas quæ nedum sint agnatæ, sed quibus medianti-

mediantibus conseruari, & perpetuari possit agnatio honor, & indignitas, quæ non cadunt in fœminis, repetit idem Socin. cons. 151. num. 49. & cons. 181. num. 4. lib. 2. & pulcre Grat. respon. 68. lib. 2. & loquitur in fœminâ testatrice, & vocatione proximioris, & pro masculo contra fœminam, concludit etiam Anchar. in quæst. fami. 72. num. 31. & istam opinionem fuisse amplexatam à Rota Florent. & sibi magis applaudere tanquam magis cõsonam menti, & voluntati testatoris, tenet Marza. in epito. quæst. 43. 2. part. num. 2. & 3.

86. Quæ multo magis pungunt in nostro casu, considerata perpetuitate adeo enixè ac sumis votis à testatrice exoptata, ut nullis verbis aptius componi potuerit ad infinitatem importandam, nec non attenta resolutione facta super primo dubio, dum concludimus fideicommisso simplici absoluto, & perpetuo bona ista esse subiecta, pro conseruatione familiæ agnationis, & nominis de Despuig, & ita militant ad vnguem tradita per Molin. de Hisp. Primoge. lib. 1. c. 6. num. 38. & 40. dum resoluit ex pluribus, quòd in fideicommissis perpetuis in familia cum eorum natura perpetua sit, & consequenter perpetua consideratio agnationis, eorumque successio in vno actu non consumatur, non censi vocatas fœminas, nec admittendas, ne vocatione facta agnatorum, vel aliquorum de linea masculina, non enim debet in his præsumi vocata persona, quæ agnationem suppressere possit, ut tradit ipse lib. 3. conclus. 5. num. 63. conclu. 12. & cum istis consonat confessio dicti Ludouici dicentis dicta bona masculis esse vinculata, ut supra dicebamus, quæ confessio probat, saltem declarat dicti fideicommissi successionem, ut ab illa fœminâ excludantur, ad minus masculis concurrentibus, ut per glos. notabi. in l. non intelligitur. §. tacita, versic. probatio. ff. de iur. fisci, latè post plures Tyber. Decia. respon. 10. num. 77. lib. 3. Archil. Pedroch. respon. 40. num. 10. præsertim cum dicta Yolans agens ex persona Ludouici, eius facto & confessioni reluctari non possit.

87. Merito ergo diximus dictam Yolantem non potuisse à principio eligi ad dicta bona, & multo minus censi tacitè electam in gravamine imposito Gaspari seniori, quin etiam si fideicommissum nõ esset inductum in casum mortis, sed tantum alienationis non posset venire Yolans ad successionem, quia eius electio si esset expressa non esset de agnatis, extra quos prohibita est alienatio ut per Menoch. in dict. consil. 197.

Et ex prædictis manifesta desumitur responsio ad omnia contraria, ut alia indigere non videantur, namque fuisse aliquando admissas fœminas, nempe filias Petri Samboy non excludit voluntatem testatricis

88. triciis volentis conseruare agnationē, cū fuerint vocatæ cum dicto gra-
uamine, vt diximus ex dicto Paris. & Pelaez, à Mieres quæ est vera cui
tatio dicti obicis, cui aliter satisfacit Crauet. d. cōf. 800. nu. 12. vers. nō
obstat, & pariter respondetur dictam vocationem fuisse factam defi-
cientibus masculis non tantum lineæ dicti Petri Samboy, quā præ-
tulerat pater dictæ Beatricis, verum alterius lineæ nempe Auziæ pri-
mi, imo ex ista parte testamenti colligitur euident coniectura contē-
plandi agnationem, quia licet testatrix vellet se conformare cum dis-
positione patris, vt desuper fuit probatū, secundum quam lineam Pe-
tri Samboy debuisset præferre, tamen quia vidit illum non habere
masculos exorditur suam vocationem post descendētes suos à dicto
Auzia masculo, & progreditur per masculos illius, illisque deficienti-
bus reuertitur ad Petrum Samboy masculum, & in defectū dictorū
masculorum peruenit ad fœminas cum dicto onere, & ita magis pro-
bantur quæ supra diximus, num. ex Gerar Masol.

Pariter nō obstat. l. volūtas. C. de fideicom. cuitres solutiones acco-
modat Menoch. d. cōf. 197. nu. 5. & quæ omnes adaptantur ad nostrū ca-
sum: Prima, quia illa loquitur in prohibitionē simplici, nō verò quādo
inductum est fideicommissum per quod debent bona remanere in
familia, & hic secundus est casus noster, cui addo prohibitionem, de
qua in. d. l. volūtas, esse personalem, vt ex litera illius apparet, in qua
verba prohibitoria fuerant directā ad personam prohibitā, vt tradit
ibi Castren. nu. 7. vnde non solum erat simplex, vt dicit Menoch. sed
& personalis, quæ non prohibet institutionem proximē venientis ab
intestato, qualis erat soror, secus est in nostra reali, vt supra diximus
ex Gabr. & Becci. Secunda solutio Menoch. desumitur ex quo ibi so-
ror non erat nupta, declarant Ruin. in. d. conf. 24. Curt. Seni. in. d. con-
f. 40. vers. præmitto, nu. secus in nostro casu, in quo Yolās est nup-
ta extra familiam. Tertia sit quoniam nō habet qualitatem conserua-
tiuam agnationis, & minus cum perpetuitate, quā iniunxit testa-
trix in nostro casu: & vltra prædictas responsiones, addo quod vbi te-
stator voluit agnationi prouidere affirmatiuē inducendo fideicom-
missum simplex in casum mortis, & absolutū inter agnatos, de mas-
culis tantum agnatis intelligitur, quando verò prohibuit simpliciter
rem alienari extra familiam taliter quod illi de familia siue de agnatio-
ne non dicuntur vocati per fideicommissum simplex & absolutum,
tunc res prohibita alienari extra familiam potest peruenire ad
vnum existentem extra familiam per successionem ab intestato, vel
ex testamento ad proximum successorum ab intestato. l. cum pater.
§. cū inter. de legat. 2. vbi Barr. sic intelligit communiter approbatus.
vnde

Vnde ista prohibitio non dicetur indistinctè facta in fauorem agnationis, cum possit peruenire ad eos qui non sunt de agnatione, ita & multo minus non debet porrigi prohibitio ad fœminam nuptam extra familiam, quæ de familia quodammodo, licet non simpliciter & absolutè videtur, cum habeat familiam mariti mixtam, & sit de domo illius, & idcirco cum nostrum fideicommissum sit in familia & agnatione, taliter quod affirmatiuè videtur familia inuitata, vt in primo & secundo articulo fuit probatum: dicendum est censerì vocatos illos qui simpliciter & absolutè sunt de familia, quia magis testatrix agnationi fauere voluit, quam in casu contrario, in quo procedit, & loquitur. l. voluntas, in qua deficit omne ornamentum, per quod possit induci vocationis affirmatio, ita declarat Ruin. in dict. consil. 24. n. 14. lib. 2. & sequitur Marza. in dict. quæst. 47. vers. Sed in contrarium, vbi hanc distinctionem Ruin. inter prohibitionem affirmatiuam, & aliam simplicem agnoscit, & dicit singularem.

Si autem Yolans aduersaria dicat nos in casu nostro non reperiri in vocatione affirmatiua, sed in prohibitiua, & ita in terminis dict. l. voluntas, solutio facilè desumitur ex prædictis. Primò, quia hoc esset iam aduersariam recedere à sua prætensione fundata in preten-
sa electione, quæ casum affirmatiuè, vt pretendit, videtur supponere. Secundo & melius respondeo ex pluribus desuper in primo & secundo articulo deductis constare, hic adesse fideicommissum absolutum in casum mortis, & sic affirmatiuam dispositionem, & vocationem, illamque desumptam, non solum ex verbis prohibitiuis alienationis & diuisionis, sed etiam ex affirmatiua vocatione proximioris per lineam masculinam, & ex ratione qua testatrix mora prohibitionem fecit, quæ ratio etiam continet affirmatiuam dispositionem. Colligimus etiam dictum fideicommissum ex alijs partibus testamenti continentibus affirmatiuam & dispositiuam voluntatem conseruandi bona in dicta familia, vt tergiuersari non possit aduersaria, fundatum esse dictum fideicommissum in affirmatiuis vocationibus. Denique tot ac tantæ circumstantiæ & qualitates quibus nostra dispositio est suffulta, faciunt eam esse diuersam à prohibitiua siue negatiua tantum dispositione, in qua loquitur. l. voluntas, & transire in nouam speciem dispositionis affirmatiuæ, vt supra luculenter fuit probatum in secundo articulo, dum fundatum remansit diuersos esse terminos prohibitiuæ dispositionis remanentis in terminis simplicis prohibitionis, ab illa quæ est inductiua fideicommissi absoluti, vt nostra quæ in effectu resoluitur in affirmatiuam

92
tiam vocationem familiæ non solum æquè, ac si familia expresse
fuiſſet vocata, verum multo fortius, vt inter alios tradit Crauer.
dicto conſilio. 284. à numero. 125. & ſequentibus, cum relatis ſupra
numeris, & eo præſertim, quia cum diſpoſitio iſta, il-
liusque effectus non debeant finiri in prima vocatione, ſed futura
ſit perpetua & tranſitoria in ſucceſſores in infinitum, dicta Yolans
tanquam fœmina non venit appellatione eorum, qui ſunt de fami-
lia, vel agnatione, quicquid contrarium dicant aliqui quando diſpo-
ſitio debet, vel poteſt finiri in ipſa fœmina, vt per Carol. Ruin. conſ.
208. num. 7. lib. 1. Curt. Iun. conſil. 154. num. 13. cum ſequent. &
Molin. dicti lib. 1. cap. 6. num. 38. l. ergo prædicta voluntas, poterit
procedere in iſto ſecundo caſu, nec enim ibi ſit mentio de per-
petuitate & duratione bonorum in familia, & ſic abſque diuinatione,
& ſic in ſuis proprijs terminis remanet excluſa difficultas dicti.
l. voluntas.

93
Hinc facile euitatur obiectio tacita aduerſariæ, quam videor au-
dire, dicendo facultatem iſtam eligendi inter eos qui ſunt de fami-
lia, & ſignâter in fauorem dictæ Yolantis videri canonizatam cum
Regia ſententia anni. 1578. namque in primis aduerto pro vera
ſolutione huius difficultatis, ibi non fuiſſe agitatam iudiciam,
nec latam ſententiam contra aliquem de familia, nec de eligibili-
bus, etiam quod daremus fœminam eſſe diligibilem per prius, vel
poſterius, masculis non exiſtentibus: quia ibi non concurrebat
contra Ludouicum, nec poſtea contra Gaſparem litem proſequen-
tem aliquis alius agnatus de familia, nec adhuc fœmina in caſu
dictæ ſententiæ, vnde nihil facit ad iſtum caſum, quo quaſtio eſt
cum masculis agnatis, ſignanter cum Gaſpare masculo eiſdem li-
næ, & æquè coniuncto, inter quæ quam diſpar ſit ratio nullus
poterit dubitare. Pariter & ſecundo reſpondeo, ibi fuiſſe quodam-
modo canonizatam electionem Gaſparis, non tanquam electionem
ſimpliciter, ſed quia de masculo proximiori, & ad quem de iure
abſque electione erat ſucceſſio peruentura, vt in terminis Caſtre.
conſil. 441. lib. 1. & reſſumit Alexand. Raud. in conſil. 142. de ſuc-
ceſſio. Regni Portug. num. 129. vbi dicit, huiusmodi electionem
eſſe executionem eius quod lex dat proximiori ex diſpoſitione iu-
ris vel hominis, & iſtæ qualitates deficiunt in Yolante. Præterea ab
admiſſione Ludouici non licet arguere in fauorem Yolantis, cum
Ludouicus haberet tres qualitates: primam & præciſè neceſſariam
maſculinitatis: ſecundam, quia erat filius dictæ Annæ: tertiam, quia
vt filius Gaſparis verè & propriè agnatus, & idcò abſque electione
præſe-

præferendus, ut in responsis relatis per Alban. consilio. 86. & 87.
 Atqui electio dictæ Yolantis cum sit fœmina patitur dictum defe-
 ctum præcipuum masculinitatis, & veræ agnationis, item pati-
 tur aliud obiectum, quia in qualitate masculinitatis exceditur à Gas-
 pare & in ætate, unde non potest argui de dicta electione Gasparis
 ad istam, de qua agimus de Yolante. Tertio respondeo, quod dicto
 in casu Gaspar antiquior, & Iacobus eius frater patruus dictarum par-
 tium, & ita agnati cesserant iura sua Ludouico, & ante mortem illius
 non faciebant partem in causa, & post mortem Gaspar propter re-
 nuntiationem, & translationem iurium forsitan non fuisset auditus, si
 tantum ex propria persona fundasset ius, & sine dubio causæ ex-
 peditionem iam instantem retardasset, nihil mirum igitur si Gas-
 par non visus fuit agere ex propria persona, sprete electione, vn-
 de non fuit ibi agitatus articulus & minus decisus in fauorem Lu-
 douici contra Gasparem & patrum agnatos maiores ætate, & mi-
 nus in fauorem electionis, & signanter non fuit agitatus, nec po-
 tuit agitari quæstio, an in ista successione fœmina esset eligibilis?
 cum ibi nec faceret partem in causa Yolans, nec ageretur de eius
 prætensa substitutione, qui sunt termini nostri casus, & ita longè
 dispares, & nihil commune inter se habentes, ut ab vno ad alium
 nuda sit consequentia, nec licet arguere. l. fin. de calumniatoribus.
 Quin ultimo aduerto in dicto processu, in quo lata fuit sententia an-
 ni. 1578. non constituisse Ludouicum habere fratres masculos, nec
 de hoc verbum vllum in sententia, nec processu trahi, ergo ille ca-
 sus non potest in hoc passu ad terminos dubiorum, de quibus agi-
 mus, vbi constat adesse masculos agnatos nominis, & armorum de
 Despuig, præsertim nostrum Gasparem sexu, & ætate antecellen-
 tem aduersariam, & multo minus illa sententia iuuat aduersa-
 riam, quoad deducta in isto secundo articulo, cum ibi non fuerit
 actum de voluntate, nec facultate Ludouici grauandi patrem ele-
 ctum, & minus in fauorem fœminæ nuptæ extra familiam, quin-
 imo quoad istum vltimum passum, quando fœmina est nupta extra
 familiam contra fœminas inclinarunt Regij senatores, quatenus
 mentionem fecere de Anna, dicendo illam nuptam extra familiam,
 ut supra consideraui, denique non est ponere os in cœlum si dicamus
 ibi fuisse factam adiudicationem Gaspari quoad instantiæ prosecutio-
 nem, & fructus decursos tempore Ludouici habentis ab eo cessionē
 tanquam hæredi, quoad reliqua vti agnato masculo, quem non con-
 stabat ab aliquo antecelli, & ita propinquior videbatur. l. proximus
 est. de verbo. signif. cui absque electione successionem deferendam

tradidissent, cum non constaret de alio masculo proximiori, & ita ut dicebamus supra ex Castren. & Raud. ex isto actu electionis approbato non inferitur successionem esse electiuam, quia operatur tantum executionem eius quod à iure inerat.

Quartus Articulus.

NEc nostro Gaspari masculo primogenito iam incluso per supradicta, Yolante fœmina exclusa, obstat prætesa incapacitas, quæ opponitur illi sub prætextu quod sit miles Hierosolymitanus, emiseritque votum paupertatis.

95. Namque in primis quoad istam prætesam incapacitatem & prætesam priuationem hæreditatis, de qua hic, & art. sequenti, aduertendum duxi, istas oppositiones non posse deduci à Yolante, quia existente Christophoro masculo, alijsque agnatis, quibus ubi Gaspar esset incapax, vel indignus & priuatus successione illa esset deferenda per supradicta tantum, licet & illis uti masculis non vero Yolanti fœminæ insuccessibili, cui bona non sunt applicanda, istas oppositiones facere, tenet glos. in l. is consequenter. ff. familiæ erciscundæ, ubi DD. oppositionem incapacitatis, & priuationis permittunt soli fisco, cui fienda est applicatio, Florian. in d. l. is consequenter. num. 9. & 10. glos. in l. sororem. C. de his quib. ut indign. verb. non conuenit. ibi. Item alia ratione, quia non ei applicaretur Viuij communis opinio. lib. 1. opi. 106. latè Hippol. Rimi. cons. 65. num. 40. ubi plura deducit ad istum propositum facientia, & signanter ex Bart. in l. 2. de iur. emphy. tradit quod si vigore statuti feudum alienatum debet applicari aliquibus comprehensis in inuestitura, non licet opponere de hoc alijs, quam comprehensis in ipsa inuestitura vocatis ab statuto, non enim quæstionem successionis refricare possunt, nisi illi quibus illa venit applicanda, ut ibi à dict. num. 40. latè deducit, nec mirum quia consonum est id regulis iuris, quibus cautum est, non licere agendo allegare ius tertij, ut in rubr. res inter alios acta. l. 2. ubi Bart. & DD. ff. de excepti. rei iudic.

Ulterius & secundo, aduersaria in isto articulo, ut dixi in memoriale facti, agnouit bonam fidem, & ab ista oppositione recessit renuntians expresse exhibitioni cuiusdam prætesæ libri statutorum dictæ militiæ, & iuri cuiusque competenti ex illo.

96. Tertio, quia ista bona non sunt feudalialia, sed allodialialia, & patrimonialialia, ut sunt regulariter omnia in Regno, non ergo prohibentur milites isti acquirere, & retinere de vita sua, non constituto de prohibitione.

31

ne. §. 1. instit. de heredib. insti. Crauet. consil. 938. num. 1. Vbi cum fuisset consultus, an renuntiatio facta à milite Hierosolymitano cuidam successioni illi obesset? respondit respectu bonorum feudalium frustratoriam esse, quia per incapacitatem excludebatur sine renuntiatione, secus respectu patrimonialium, siue bonorum paganorum, & ita istud vltimum caput fundat, & regulariter milites istorum ordinum militarium non prohibentur succedere de vita, nisi adsit expressa prohibitio à testatore imposita, vt latè per Molin. lib. 1. c. 13. nu. 27. & 28. Mierez. 2. p. de maiora. q. 3. num. 34. quin de iure & iuxta statuta ordinis non videntur prohibiti, etiam succedere in feudis, quando pro illis non præstatur seruitium personale, vel potest adimpleri per substitutum, vt latè per Neuisa. consil. 30. per totum, & latius & per Nat. videndum consil. 507. & 508. vbi aliàs DD. & plura statuta dictæ militiæ pro ista opinione auocat, & contrarijs respondet, & licet aliqui recēiores ab illo recedant, tamen vt ex lectura illorum deprehenditur vera conciliatio, pro nobis est, namque tenentes negatiuam loquuntur in feudo proprio, pro quo personale seruitium, & non per substitutum præstari debet, & loquuntur vbi affirmatiua non est recepta consuetudine, secus vbi non est præstandum tale seruitium, vel non sumus in feudo propriè, vel adest contraria consuetudo, & tunc procedit affirmatiua, & sic euitant consultationem Neuisa. & Nat. vt per Menoch. consil. 54. num. 29. & 36. versic. Nec aduersatur, & Crauet. consil. 303. vt num. 3. versic. Hoc ita presupposito, & num. 10. versic. Secundo respondeo, & ita dicti aduersantes pro nobis faciunt haud dubie, cum non agamus de bonis feudalibus propriè, nec impropriè, adhuc nec pro quibus præstandum est seruitium personale, & fuit etiam luculenter probata consuetudo generalis Regnorum Orthodoxorum, & localis siue particularis Regni Valētiæ, qua huiusmodi milites ad similia bonorum successiones admittuntur, & cum ista consuetudine testatrix nostra iudicanda est se conformasse in vocationibus istis fideicommissi perpetui.

97 Vltimo, remouetur quæuis etiam nimis sollicita dubitatio ex indulto Apostolico in processu exhibito, quo Papa Honorius declarando constitutiones dicti ordinis, & canonizando dictam differentiam inter feudalialia & patrimonialia, statuit huiusmodi militiam, & vorum paupertatis in ea emissum non esse impedimento acquisitioni & retentioni dictorum bonorum, exceptis feudalibus de vita militum, sed illos esse capaces, perinde, ac si in seculo mansissent: cui declarationi Pontificis standum est sine dubio, cum possit de monacho facere non monachum, & vota solemnialia tollere. cap. cum ad monasterium, vbi

Doctores communiter de statu regu. quanto magis declarare & li-
mitare, præsertim cum ista declaratio fuerit re integra ante emissum
votum per Gasparem, vnde videtur vouisse cum ista conditione, &
iuxta dictam consuetudinem, cum non sit credendum voluisse se ma-
gis astringere, vt in proposito arguit Nata dict. consil. 508. num. 9.
quin ista declaratio fuit non tantum ante delatam successionem, sed
ante factum testamentum Beatricis, & ante quæsitum ius actu, nec
spe alicui, & sic omnibus præiudicat ad not. in. §. & quid si tantum. l.
Gallus. ff. de liber. & posthum. Dec. consil. 384. numero. 10. & alij per
Molinam. lib. 3. capit. 3. nume. 11. & ita in his terminis faciunt
pro nobis omnia, quæ considerat Cassaneus in consuetudine Bur-
gund. Rubric. 3. Desfietz. gloss. excepte les relixieux, in. §. 5. nume-
ro. 16. vsque ad. 18. inclusiue, vnde nec à iure communi, nec secun-
dum statuta religionis. D. Gaspar potest videri incapax huius suc-
cessionis.

98 Et minus iuxta foros huius Regni, nempe. 12. de reb. alien. non
alienan. &. 47. de testament. quia prohibitiones illorum non com-
prehendunt nostrum Don Gasparem, nec quemlibet alium militem
Hierosolymitanum. Primo, quia non exprimunt aliquid de illis, sed
tantum verba faciunt de religiosis, & personis ecclesiasticis, propriè
vero & strictè loquendo isti milites Hierosolymitani non dicuntur
personæ religiosæ, vt per Abbat. in Rubric. de regularibus, numero
2. &. 4. dicens, quod in materia odiosa non veniunt appellatione re-
ligiosorum, idem Panormitan. in capit. quamuis. de decimis, vbi
expresse dicit, quod licet isti non remaneant in seculo, non tamen di-
cuntur comprehendendi appellatione religiosorum, si in dispositione non
additur aliqua dictio vniuersalis (videlicet quæcunque) quæ non ad-
est in dictis foris, & allegat pro ista opinione Clement. 1. de deci-
mis. Nata in dict. consil. 507. num. 14. &. 15. & consil. 508. nume. 4.
vbi pluribus probat quod non sint religiosi, dubitari autem non po-
test dictos foros disponere in materia odiosa & pœnali, cum reddant
personas religiosas incapaces sub pœna confiscationis, vt per Abb.
dicto numero. 4. Secundo respondeo, in dictis foris non adesse ratio-
nem expressam, & vnâ tantum posse assignari, & consequenter de-
bere haberi pro expressa, vt in vulgata gloss. l. quamuis. C. de fidei-
commis. ratio autem est, ne bona transcant in manum mortuam abs-
que amortizatione, quæ in effectu est translatio in manum mortuam,
principis iussu facta, Bellu. in Spec. Rubr. 14. §. videamus. numer. 2.
Hinc fit quod cum clerici non adquirant Ecclesijs, sed sibi, & ita non
fiat translatio in manum mortuam, licet sint personæ Ecclesiasticæ

& maiori obligatione Ecclesiæ obnoxij, quam milites Hierosolymitani, non prohibentur adquirere & succedere foro, Ordenam, eiusdem tituli, prohibitio igitur dictorum fororum afficiens personas religiosas intelligenda est de illis, quæ non sibi, sed religioni & ordini adquirent, secus verò de his, qui sibi ipsis ad vitam, ut proprium patrimonium, & hic est verus sensus practicus, & receptus dictorum fororum, & nunquam contra istum fuit declaratum: cum ergo in militibus Hierosolymitanis cesset ista ratio prohibitionis, ut bona non transeant in manum mortuam, quia sibi & non religioni adquirent tenendum intrepide est, non comprehendendi dictos milites in prohibitione dictorum fororum. Denique articulus iste videtur extra aleam dubitandi positus stante foro. 19. eiusdem tituli, & declaratione ibi facta per Carolum Imperatorem, qua cauetur militibus Montesiæ non esse prohibitam acquisitionem dictorum bonorum, cum illa adquirent sibi, suisque successoribus à foro non prohibitis, non verò religioni, & nullis militibus maior fauor debetur, quam Hierosolymitanis pugnantibus pro fide orthodoxa, ut deducunt allegati à Nara. cum in illis militet eadem ratio, quod non adquirent religioni, sed sibi, inuabunt se dicta dispositione fori. 19. quæ in effectu declaratiua est iuris antiqui, non verò noui inductiua, & hoc satis expresse canonizatum est in sententia lata pro dicto Gaspare contra Yolantem in causa possessoria, in qua non obtinisset aliàs, ut per Bald. in l. fina. num. 41. de edict. diui. Adria. tollen. Menoch. cod. remed. 4. de adipiscen. numer. 753. & foemina, quæ aliàs excluditur à successione propter masculos remotiores, non excluditur, etiam in possessorio, si incapacitas masculi est notoria. Portius in consil. 23. num. 10. & ita cum si dicta incapacitas subsisteret, esset notoria, dicendum est dictos Senatores in sententia possessoria aperte inclinasse contra dictam incapacitatem, ut merito dicta Yolans à dicta pretensione in hac causa recessisse videatur (ut dixi supra num.)

100, Et si curiosus insurgat contra ista ex dispositione Beatrix ea parte, qua Magistrum Montesiæ fratrem patrualem non admisit, licet eum summa affectione prosequeretur, ut deprehenditur ex eadem testamenti parte, quasi voluerit excludere istos milites, responsio multiplex & efficax in vestigio obicis patet. Primò dico non licere Yolanti huiusmodi exceptionem opponere, nam cum agat ex testamento Ludouici fratris, qui confessus fuit istos milites siue religiosos Montesiæ esse capaces istius fideicommissi in libello petitionis positæ contra successores Petri Despuig, ius suum deducendo ex cessione facta per don Iacobum patuum militem huius militiæ Montesiæ, ut patet exacti-

ex actibus causæ, & ex discursu facti separatim tradito, certum quod Yolans non potest impugnare confessionem istam sui autoris ex cuius persona lucrum capit. l. ex qua persona. de regu. iur. l. cum à matre. C. de rei iudica. l. vxor. C. de bonis autor. iudic. possid. vbi dicitur, quod vtens adminiculo alterius cum sua causa & vitijs vti debet, & ideo quando clerici vtuntur statuto laicorum, eo modò quo statutum loquitur, vti debent, vt per Bald. in l. omni nouatione. C. de sacr. Eccles. Præsertim hoc procedit, vbi agitur de causa lucratiua. l. cū in fundo. §. 1. & ibi gloss. in verb. lucrum. ff. de iur. dot. Cagnol. in l. ex qua persona, num. 2. & procedit hac regula, vbi Decius numer. 4. vnde cum Yolans prætendat causam lucratiuam ex dicto testamento Ludouici, in eo ius suum fundando, debet facto & confessionibus dicti Ludouici se submittere cum sua causa & vitijs. Præterea in dicto testamento Beatrix, nō reperitur exclusio dicti Magistri, sed ad summum potest colligi fuisse prælatum Auziam fratrem patruelem, quia masculinum de agnatione, & non ita potentem & diuitem, quæ prælationis ratio cessat in nostro Gaspare, non ita diuite, sicut Magister & magis in aduersaria, quæ non est masculus de agnatione, vt erat Auzias. Vltimo si rectè consideretur dicta dispositio & fauores, quibus specialiter testatrix dictum Magistrum insigniuit, inter alias permitiendo alienationes in beneficium dicti Magistri absque vlla taxatione, apparebit expressè magis in successione illum fuisse prælatum & dilectum quam Auziam, & ita vllatenus non potest argumentum deduci contra nostrum Gasparem ex dicta parte testamenti, & minus fundari incapacitas, & exclusio illius.

Quintus articulus.

101. **N**EC Ex prætenſa contrauentione, quam inferre vult aduersaria ex concordia inita inter Gasparem maiorem patrem communem litigantium, & nostrum Gasparem minorem, allegando pro se sententiam anni 1578. latam contra successores don Petri. 101
Nam in primis respondeo, dictam Yolantem agendo non posse huic allegationi inniti, ratione de qua supra in exordio art. 4. num. 3. Cum in ista successione fauore agnationis & perpetua non possit dici Yolans proximior per lineam masculinam inuitatus in casu contrauentionis, attentis his, quæ supra late deduximus in fine primi articuli, num. 1. & in 3. num.

Secundò

Secundo obseruandum est istam concordiam, vt apparet ex, c. 14. illius, fuisse factam in effectu conditionaliter si per eam no recedebatur à voluntate, & dispositione Beatricis, & cum protestatione expressa animi contrahentium, nolentium in aliquo recedere ab ista voluntate, in effectu resolvendo contractum, vbi aliter factum videretur, & ita re integra ante perfectionem actus, nec acquisitionem iuris alicui fuit imposita ista protestatio, & actus contrarij annullatio, quæ cū animus contrahentium declarat, excusat à qualibet pœna amissionis, non strū Gasparem illæsum seruando, etiam vbi aliàs absq; ista protestatione pœna fuisset incurfa, vt in feudatario emphyteota, & alijs à lege, vel ab homine prohibitis alienari sub pœna amissionis, tradit Bal. in c. 1. §. final. num. 5. in fine, quæ fuerit prima causa bene amit. in vsib. feud. vbi tradit etiam secuta traditione possessoris excusari alienantem cum dicta protestatione, tradit Rip. in, c. cum. M. Ferrariensis num. 8. extra de constitut. Rolland. Vall. cons. 51. numer. 2. volumin. 2. Menoch. consil. 38. numer. 17. & per tot. volum. 1. Bursat. consil. 26. numer. 1. & seqq. faciunt tradita per Corbulum tractat. de caus. ex quibus emphyt. iure suo priue. titul. de priua. propter alien. limitat. 35. n. & 36.

Quanto fortius, & sit tertia ratio, quoniam verè non fuit securus casus priuationis, nec vlla contrauentio potest considerari in dicta concordia, etenim pœna imposita à testatore in casu diuisionis, & separationis proprietatis dominij, & iurisdictionis dictæ baronia, & locorum, quæ sunt partes integrales illorum, vt patet ex illis verbis, Per ço expressament prohebeixh à tots los successors meus en los dits llocs de Alcantara, Benexides, y lo Rasol, que per via directa, ne indirecta no puixen separar los dits tres llocs: quæ concernunt proprietatem dominij, & iurisdictionem eorum, de fructibus verò nihil meminit, nec expressit, atqui prohibitio alienandi, vel diuidendi, licet persæpe comprehendat iuris vsusfructus concessionem, non verò commoditatis fructuum, quæ longe inter se differunt, cum ex primo ius reale causetur, ex secundo verò in effectu actio personalis tantum, quæ nihil commune habet cum alienatione, nec separatione aliqua proprietatis, vt in l. fina. C. communia de legat. notat Bart. in l. final. §. filij autē. C. de bonis que liber. notatur in l. si profundo. C. de transactio. & hinc fit q; licet in feudalibus patri sit prohibitus vsusfructus aduentitiorū, tamen ei non denegatur perceptio siue comoditas fructuum. c. 2. de fratrib. de nou. benefi. inuestitis, Arctin. §. 1. per quas personas nobis acquiritur, & in bonis maioratus alienari expresse prohibitis non conceditur patri ius vsusfructus, bene

verò

verò obtinet commoditatem fructuum, ut per Molin. de Hispan. primogen. lib. 1. c. 12. nu. 29. ubi pluribus defendit prohibitionem alienationis non excludere concessionem commoditatis fructuum, & pariter prohibitio alienandi, & diuidendi imposita vassallis in feudalibus non comprehendit, nec impedit participationem partis fructuum, faciendam tertio, v. latè per Aluarotum & ceteros in, c. imperialem, in princ. de prohibi. feud. alien. Alex. cons. 18. per totum, num. 3. 4. & 5. lib. 5. ubi pluribus ostendit ex admissione ad commoditatem fructuum non induci diuisionem rei, nec alicuius iuris realis impositionem in re prohibita alienari, vel diuidi, sed actionem tantum personalem, sequitur Ias. in §. diui. 2. lectu. num. 84. & loquitur de commoditate concessa per totam vitam vassalli, vel per totum tempus, quo penes illum stabit feudum, & hoc idem in feudatario, & emphyteota vendentibus, vel cedentibus commoditatem fructuum ad vitam, quod non censeatur contrauenisse prohibitioni alienationis, vel diuisionis, resoluit ex pluribus cum communi Corbula. dict. tract. tit. de caus. priua. ob. aliena. limitat. 26. vnde per concessionem factam in dicta concordia, vel cessionem partis commoditatis fructuum, & reddituum dictæ baroniæ, & locorum in fauorem Christophori non potest argui Gaspar de contrauentione prohibitionis, alienationis, vel diuisionis: ista enim admissio ad partem commoditatis fructuum remanentibus proprietate possessione, iurisdictione, & administratione locorum penes eundem Gasparem non includit ullam alienationem, nec diuisionem, nec concessionem iuris vsusfructus, ut per Bartol. in l. codicillis. §. instituto. numer. 4. de legat. 2. receptum communiter, ut per Ias. in dict. §. diui. lectu. 2. num. 83. qui loquuntur de concessione ad vitam. Pinel. in l. 1. 3. part. numer. 70. ad finem de bon. mater. versic. in quo etiam aduertendum est, ubi ex pluribus resoluit in concessione istius commoditatis non esse faciendam differentiam, an fiat ad longum tempus, ad vitam, vel ad paruum tempus: probat in terminis Molin. ubi alios refert de Hispan. primogen. lib. 1. cap. 20. numer. 12. cap. 21. numer. 25. versic. in tertia & vltima specie.

104 Confirmantur prædicta, quia vsusfructuarius cedendo, vel alienando vsum fructuum, illo priuatur, glos. in §. finitur. verb. cedendo. institu. de vsufruct. glos. in l. si vsusfructus, ubi Azor. nu. 20. C. de vsufruct. tamen nisi euidenter constet illum alienare voluisse ius vsusfructus formalis non incurrit huiusmodi penam per alienationem vsusfructus, quia commoditatem fructuum sive vsum fructuum facti non verò ius vsusfructus alienasse censetur, ut emittitur pena, ut ex Bald. in l. 1. C. si pignus.

pignus. pigno. dat. sit. cuius litera corrupta est, colligit Socin. conf. 66. nu. 7. lib. 3. Cur. Iun. conf. 142. num. 15. Crauet. conf. 52. nu. 5. latius cōf. 222. nu. 8. vbi dicunt hoc tenendum esse vt actus valeat, & pēna euitetur, Couar. lib. 1. resolu. c. 8. nu. 7. vers. sunt tamen hæc, quibus consonant tradita per Crauet. conf. 227. nu. 9. dum dicit dispositionem facientem mentionem de usufructu, si nō potest sustineri in iure vsus fructus, & ita in usufructu formali, intelligendam de commoditate fructuum, etiam si verba improprientur, vt actus non pereat, nec pēna inducatur, consentit Hieron. Gabr. conf. 139. num. 4. quorum receptæ traditiones militant multo fortius in isto casu, cū nullū verbū in concordia de usufructu formali, nec causali, sed tantū de cōmoditate fructuū, & nō iurisdictionis, & iuxta protestationē, de qua in d. c. 14. in essent verba interpretanda fauorabilius quam in casibus prædictis.

Et ista ex cōmunibus resolutionibus, nihil dubitationis recipiūt
 105. duobus in casibus: primo, quando nō omnes fructus sunt cōcessi, sed aliqua illorū pars, licet quotitatiua, vt per iurecōsultū. in. l. defuncta. §. Sempronio, de usufructu, ibi, Partem sextā, do lego. & c. vbi Alberic. nu. 7. est glōf. cōmuniter recepta in. l. si quis ita de usufruct. legat. & in his terminis hoc est verissimū, & receptū agnoscit Pinel. de bon. mater. 2. par. nu. 13. vers. sed differentia sit: secūdo, quādo pars cōmoditatis promissa, vel assignata tertio non potest ab ipso propria manu capi, sed præstāda est à promittente, vel ab alio ex dispositione illius, & est rex. expressus in. l. fundi Trebatian. de usufruct. lega. Afflict. decis. 1252. nu. 3. & alij allegati per Pinel. d. l. 1. 2. part. nu. 12. & non est dubiū iuxta tenorem dictæ concordie, nos versari in dictis duobus casibus cum sola pars fructuum, & à manu Gasparis percipienda, sit Christo- phoro assignata.

Iuuant etiā in proposito tradita per Paris. cōf. 66. nu. 17. vol. 2. cōmuniter receptum ex Socin. Iun. con. 79. nu. 3. vol. 1. vbi dicit prohibita diuisione per testatōrē intelligi prohibitā quoad dominiū, & facultatē fruendi, nō verō quoad fructus, & facultatē illis fruendi: sequitur plura cumulans in proposito Rollan. conf. 80. vol. 1. à nu. 31. cū seqq. & omnes innituntur doctrina Bald. in. l. vlti. C. cōmuni diuidendo, nu. 1. vers. hæc vera quoad diuisionē dominiij, sed quoad diuisionem fructuum bene potest peti diuisio, & in prohibitione alienationis, & diuisionis à iure vel homine strictissime indita minoribus: sequitur prædicta Symōcel. de decret. lib. 2. tit. de diuisione in specie. 1. casu. 2. n. 13.

Quæ omnia in nostro casu, nec sollicitam admittunt dubitationē
 106. meo videri, suppositis dispositis per eandē testatricem, namq; cū illa ad dō enixe, & strictē curauerit vnitatē istorū bonorū & prohibuerit

diuisionem, nihilominus tamen dum successio esset penes Gubernatorem eius virum, & heredem, iussit præstari redditus septem mille solidorum ex fructibus dictorum bonorum Auziæ fratri patrueli, tanquam successori futuro immediate post gubernatorem, & post mortem illius, existentibus bonis penes eundem Auziam fratrem patrualem secundo loco inuitatum, voluit & iussit alios septem mille solidos annuos solui filio maiori Auziæ successorique, & secundo substituto: ex quibus duo inferuntur primum testatricem non intellexisse per cessionem, vel admissionem commoditatis partis fructuum à tertio percipiendæ fieri contra eius prohibitionem, bonaque ista aliquo modo alienari, vel diuidi, quia non elegisset viam per quam euerteretur eius tam enixa dispositio, vel incontinenti iuribus vulgatis corrigeretur alterum & secundum, rationi & æquitati consonum existimasse futurum, & agnationi cui voluit consulere honorificum, si possessores dictorum bonorum immediato futuro successori subuenirent de parte redditum baroniæ, & locorum, quasi subueniendo illis de alimentis, non ergo Gaspar qui, & iuris auctoritate suffultus, & testatricis secutus vestigia, & pium exemplar, fratri Christophoro à se aliquando alendo, & futuro successori, & immediato partem commoditatis fructuum in exonerationem obligationis eum alendi, ut in cap. 6. concordia expresse dicitur, concessit, de contrauentione villa potest notari, & sic vno verbo remanet responsum ad ea quæ allegantur ex dicta Regia sententia, quatenus ibi per relictum vsus fructus formalis factum Eufragie, fuisse securam contrauentionem, declaratur, est enim pars proprietatis, ut constat ex supra dictis, nu. 107. & in eo veniebat vsusfructus iurisdictionis qui proprietatis concessionem importat, & dominio æquiparatur. l. qui furere, vbi DD. de stat. hom. Bellu. in specu. rub. 14. & §. nunc videamus, num. 3. & 4. vbi utrumque dictum sequitur, & ita nihil facit ad casum nostrum, in quo de sola comoditate partis fructuum fuit actum, cum etiā Petrus separasset proprietatem ab vsu fructu formali, eam extra familiam Hospitali relinquendo, impositis diuersis oneribus, ut latius in dicta sententia.

Et quauis prohibitus alienare non videatur posse transigere. l. 1. C. si aduersus transactionem. l. nulli, vbi DD. ff. de transact. Bald. cōf. 415. lib. 1. cum transactio videatur alienatio, Craue. cōf. 197. nu. 7. tamē ista non procedunt in ista concordia, quia in quātū dimissa fuit successio in Gaspare maiori non dicitur facta alienatio. l. si profundo, vbi DD. C. de transact. Bald. in d. cōf. 415. Alexand. cōf. 41. viso themate, lib. 5. & ista ratione non esse necessarium decretum quando minor rem dimittit ex causa transactionis, tenuerunt Ruin. cōf. 11. nu. 3.

num. 3. lib. 4. Rolan. conf. 15. num. 44. lib. 1. Menoch. de arb. cen. 2. lib.
 2. casu. 171. num. 4. decis. Perusi. 35. num. 8. part. 1. cum etiam Gaspar
 noster potuerit agnoscere bonam fidem, rem relinquendo penes pa-
 trem, & verum successorem cum sententia Regia declaratum, & quo
 ad Christophorum minus fuit alienatum cum remaneant bona penes
 nostrum Gasparem, & ab illo retineantur, quo casu transfigens rem re-
 tinendo non dicitur alienare gloss. singular. in l. nulli, vbi Bart. & cete-
 ri. Ial. in l. 2. num. 4. ff. de offi. eius. Gomez. de contractib. c. 14. num. 15.
 Hinc Abb. conf. 57. videtur, & conf. 63. illud de iure, lib. 1. consulit pre-
 latum posse transfigere absque solennitatibus, rem retinendo aliquo da-
 to, & quauis possessio fuerit data Christophoro, hoc nullius momē-
 ti, vel effectus, rebus ut nunc, cum sortitura sit effectum post mortem
 non verò in vita Gasparis, quo viuo & possidente verum est dicere,
 quod Christophorus non possidet. l. 3. §. ex contrario, vbi DD. ff. de ac-
 quiren. possesi. & eadem aduersaria facta est id, dum curatoribus Chri-
 stophori uti non possidentibus iniunxit petitionem cum clausula mo-
 dificatiua, si sua putauerint interesse, veluti contrarium volūtarium,
 non verò necessarium, qualis fuisset si possideret. l. officinm. ff. de rei-
 iudica & ita iuste dicimus, quod Gaspar nihil tradidit ex re, nec ex
 possessione, quæ penes illum in solidum remanent, perinde ac si Chri-
 stophoro nihil fuisset tradendum, nec traditum, unde non dicitur a-
 lienare iuxta supradicta, & sic intelligendus est Bald. in c. 1. de contro.
 inter val. num. 6. ibi, aut transegit dimittendo, aut tradendo, primo
 casu non videtur alienare, & DD. conf. 415. ibi, Aut continet dari, &
 ibi. Si contineat ius transferri, & ibi, Secus si contineat retineri: no-
 ster vero Gaspar respectu proprietatis bonorum iuris vsusfructus iu-
 risdictionis & administrationis illius nihil concessit, & minus tradi-
 dit Christophoro, sed omnia vna cum plena ciuili & naturali possessio-
 ne retinet integrè absque vlla diuisione, quæ non inducitur, ut resol-
 uimus, per concessionem partis commoditatis fructuum, cum etiam
 prædicta fuerint facta in fauorem Christophori masculi de agnatione
 contentiua Beatricis, & futuro immediato successore, iuxta præmissa
 cum sit masculus proximior per lineam masculinam, & ita inuitatus
 exclusis fœminis, saltem illis prælatus à testatrice, quæ nullo delectu li-
 nearu habito, ut infertur ex prædictis, & signanter ex vocatione pro-
 ximioris sibi, nec curando lineas primogenitorum, vel ultimi posses-
 soris, in quo radicata esset successio, nec vlla facta mentione Auziæ,
 Petri Samboy, nec descendendum illorum, proximioris sibi expres-
 se inuitauit, & consequenter Christophorum masculum, licet non sit
 descendens Auziæ, cum generica ista substitutio resultans ex prohi-
 bitionis

72
73
74
75
76
77
78
79
80
81
82
83
84
85
86
87
88
89
90
91
92
93
94
95
96
97
98
99
100
101
102
103
104
105
106
107
108
109
110
111
112
113
114
115
116
117
118
119
120
121
122
123
124
125
126
127
128
129
130
131
132
133
134
135
136
137
138
139
140
141
142
143
144
145
146
147
148
149
150
151
152
153
154
155
156
157
158
159
160
161
162
163
164
165
166
167
168
169
170
171
172
173
174
175
176
177
178
179
180
181
182
183
184
185
186
187
188
189
190
191
192
193
194
195
196
197
198
199
200
201
202
203
204
205
206
207
208
209
210
211
212
213
214
215
216
217
218
219
220
221
222
223
224
225
226
227
228
229
230
231
232
233
234
235
236
237
238
239
240
241
242
243
244
245
246
247
248
249
250
251
252
253
254
255
256
257
258
259
260
261
262
263
264
265
266
267
268
269
270
271
272
273
274
275
276
277
278
279
280
281
282
283
284
285
286
287
288
289
290
291
292
293
294
295
296
297
298
299
300
301
302
303
304
305
306
307
308
309
310
311
312
313
314
315
316
317
318
319
320
321
322
323
324
325
326
327
328
329
330
331
332
333
334
335
336
337
338
339
340
341
342
343
344
345
346
347
348
349
350
351
352
353
354
355
356
357
358
359
360
361
362
363
364
365
366
367
368
369
370
371
372
373
374
375
376
377
378
379
380
381
382
383
384
385
386
387
388
389
390
391
392
393
394
395
396
397
398
399
400
401
402
403
404
405
406
407
408
409
410
411
412
413
414
415
416
417
418
419
420
421
422
423
424
425
426
427
428
429
430
431
432
433
434
435
436
437
438
439
440
441
442
443
444
445
446
447
448
449
450
451
452
453
454
455
456
457
458
459
460
461
462
463
464
465
466
467
468
469
470
471
472
473
474
475
476
477
478
479
480
481
482
483
484
485
486
487
488
489
490
491
492
493
494
495
496
497
498
499
500
501
502
503
504
505
506
507
508
509
510
511
512
513
514
515
516
517
518
519
520
521
522
523
524
525
526
527
528
529
530
531
532
533
534
535
536
537
538
539
540
541
542
543
544
545
546
547
548
549
550
551
552
553
554
555
556
557
558
559
560
561
562
563
564
565
566
567
568
569
570
571
572
573
574
575
576
577
578
579
580
581
582
583
584
585
586
587
588
589
590
591
592
593
594
595
596
597
598
599
600
601
602
603
604
605
606
607
608
609
610
611
612
613
614
615
616
617
618
619
620
621
622
623
624
625
626
627
628
629
630
631
632
633
634
635
636
637
638
639
640
641
642
643
644
645
646
647
648
649
650
651
652
653
654
655
656
657
658
659
660
661
662
663
664
665
666
667
668
669
670
671
672
673
674
675
676
677
678
679
680
681
682
683
684
685
686
687
688
689
690
691
692
693
694
695
696
697
698
699
700
701
702
703
704
705
706
707
708
709
710
711
712
713
714
715
716
717
718
719
720
721
722
723
724
725
726
727
728
729
730
731
732
733
734
735
736
737
738
739
740
741
742
743
744
745
746
747
748
749
750
751
752
753
754
755
756
757
758
759
760
761
762
763
764
765
766
767
768
769
770
771
772
773
774
775
776
777
778
779
780
781
782
783
784
785
786
787
788
789
790
791
792
793
794
795
796
797
798
799
800
801
802
803
804
805
806
807
808
809
810
811
812
813
814
815
816
817
818
819
820
821
822
823
824
825
826
827
828
829
830
831
832
833
834
835
836
837
838
839
840
841
842
843
844
845
846
847
848
849
850
851
852
853
854
855
856
857
858
859
860
861
862
863
864
865
866
867
868
869
870
871
872
873
874
875
876
877
878
879
880
881
882
883
884
885
886
887
888
889
890
891
892
893
894
895
896
897
898
899
900
901
902
903
904
905
906
907
908
909
910
911
912
913
914
915
916
917
918
919
920
921
922
923
924
925
926
927
928
929
930
931
932
933
934
935
936
937
938
939
940
941
942
943
944
945
946
947
948
949
950
951
952
953
954
955
956
957
958
959
960
961
962
963
964
965
966
967
968
969
970
971
972
973
974
975
976
977
978
979
980
981
982
983
984
985
986
987
988
989
990
991
992
993
994
995
996
997
998
999
1000

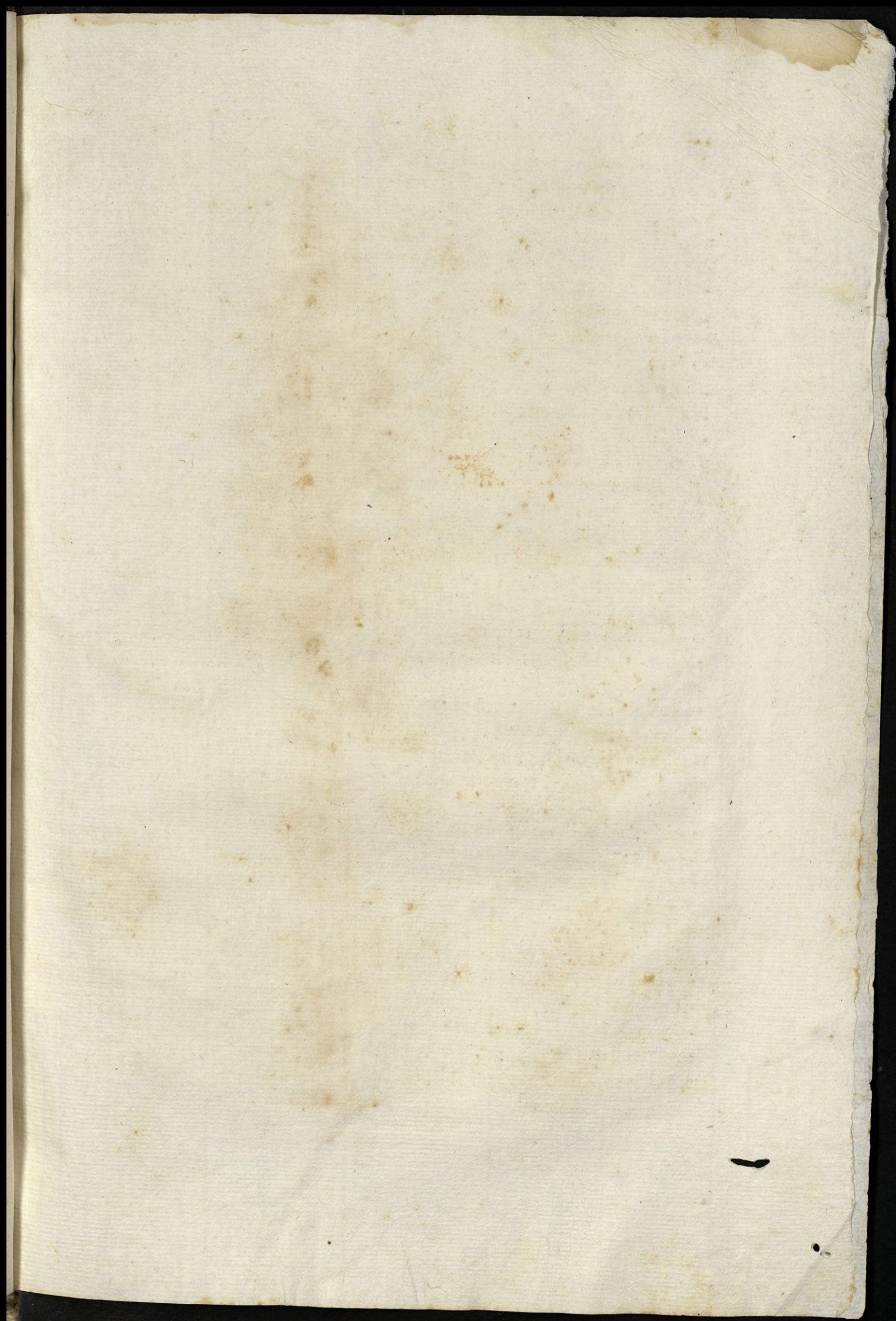
hibitionis capite & vocatione proximioris post species posita non re-
stringatur ad illas, sed ampliatur ad totam agnationem, vt deprehenditur
ex relatis supra in 1. art. num. Et tradit Tyber. Decia. respōs.
56. num. 6. vers. verum, & 7. lib. 3. videndus, & restrictio dicti fideicom-
missi ad descendentes Auziæ, vltra quod repugnat descendentiū Pe-
tri Despuig, alias Samboy reluctatur, etiam ex diametro perpetuitati
& vnitati infinitæ a testatrice tam stricte & enixe inductæ, vt videatur
ridicula, si ad istam tantum descendantiam, non totius agnationis
ex equo restringatur, contra verba expressa, & clarius contra mentem
& ea quæ dicebamus num. Quod cēsenda sit testatrix fecisse om-
nes substitutiones necessarias ad effectum quem curauit, vt per Mo-
lin. lib. 1. cap. 4. num. 14. vnde minus apte aduersaria dicit ex concor-
dia resultare alienationem extra familiam contemplatam: nam nec
adeſt vlla species alienationis, & minus extra familiam & agnationē
cui consuluit Beatrix.

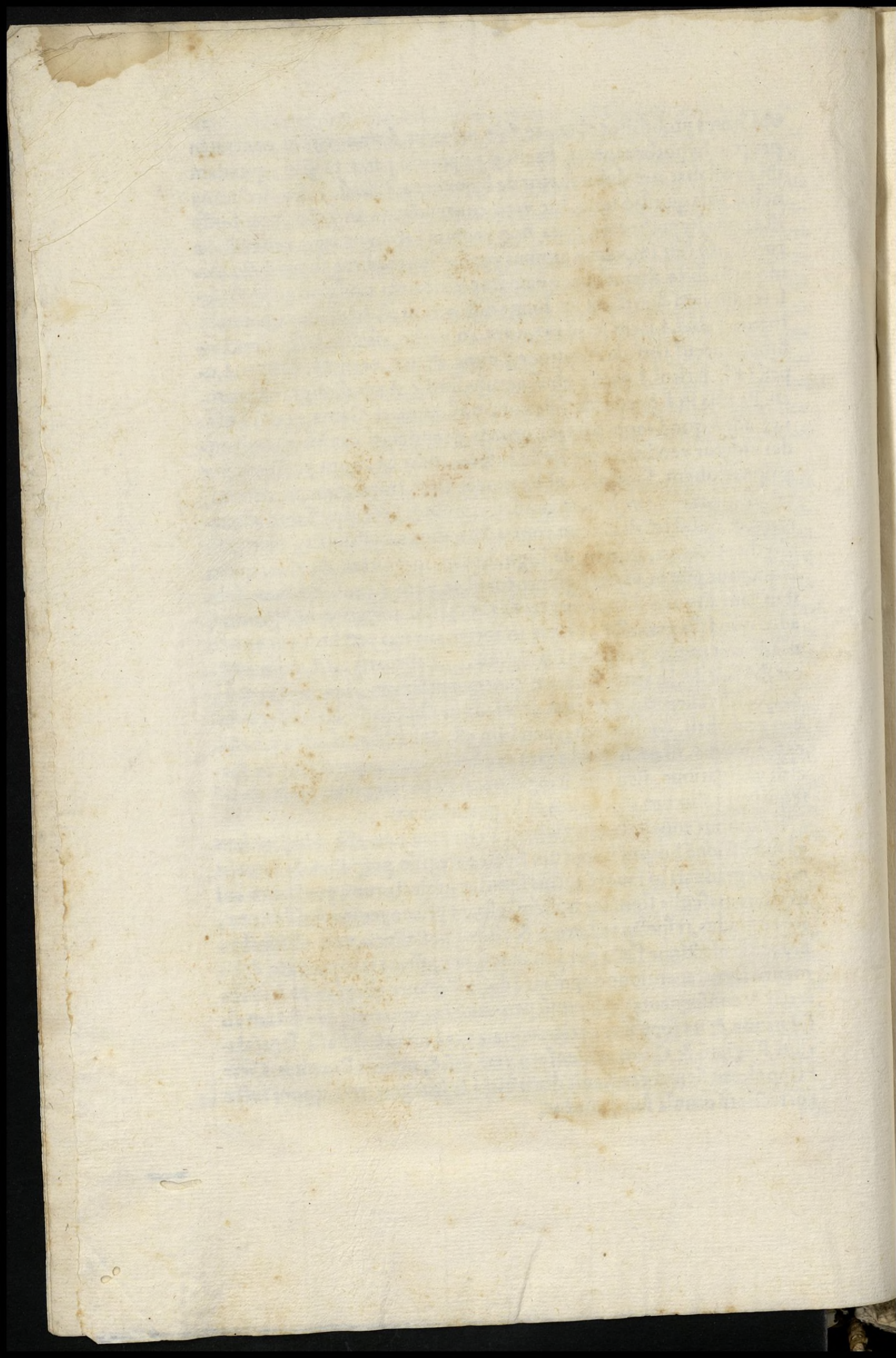
110. Denique hypotheca accessoriè adiecta pro securitate contentorū
in concordia nullam alienationem inducit, quidquid dicant Marzil.
in rub. de fideius. quæst. 27. num. 194. & Ias. consil. 124. lib. 4. Namque
in illam regulariter non veniunt prohibita alienare, arg. l. obligatione
generali. ff. de pignoribus, quæ etiam procedit in obligatione facta
cum signo vniuersali, & non tantum in indefinita, vt contra Deci. re-
soluit doct. Pinel. l. 1. part. 1. num. 47. de bon. mater. & tanto magis
ista procedunt, vbi agitur de euitando penam, vt in terminis prohibi-
ti alienare sub pena priuationis, quod non censeatur alienasse per di-
ctam hypothecam generalem accessoriā ad contractum tradit Bart.
in dict. l. codicillis. §. instituto, num. 5. delega. 2. Alexand. cons. 10. num.
10. & consil. 20. num. 9. lib. 5. & alij allegati ab Anton. Thesaur. decis.
193. num. 2. vbi dicit ita fuisse iudicatum contra opinionem Marzil. in
favorem hæredis prohibiti alienare, contra fideicommissarium agen-
tem ad priuationem, & respondet contrarijs, & addit fugiendam esse
omnem sinistram interpretationem, ne inducatur priuatio vel cōtra-
uentionis delictum, & quod aliàs durum esset, quod is qui non habet
alia bona quam subiecta prohibitioni alienationis non posset se ac bo-
na obligare, cum possit obligatio verificari, vel in acquirendis non
prohibitis, vel in fructibus bonorum prohibitorū, & in illis vita pro-
hibiti durante, fieri executionem, cum ad illos non extendatur prohi-
bitio: quæ magis vrgent cum tunc non possideret noster Gaspar dicta
loca, & haberet alia & fructus præposituræ suæ balliui de Castellor,
& in dict. cap. 14. dict. cōcordiæ adſit protestatio, de qua supra, & hinc
facili negotio euitatur Rot. decis. Emilij. 17 lib. 1. in vna deuolutionis
vbi

vbi hæres prohibitus alienare fuit priuatus domo, quam contractu proprio hypothecauerat. Etenim responsio patet primo, quoniam ibi constabat, nec dubitabatur de hypotheca, & sic de facto, sed remanebat sola quæstio iuris, hic verò contendimus in facto, non fuisse ista bona hypothecata, quia non veniunt sub hypotheca generali. Secundo, ibi fuit impositus annuus census siue redditus super dicta domo prohibita alienari, per quam impositionem causatur ius reale ipsi rei affixum diuersum & longè distinctum ab hypotheca generali. Ioann. Faber. §. item seruiana, num. 40. verbo, assigno. instit. de actionibus. Specul. tit. de emptione. §. nunc aliqua, vers. 86. Gregor. Lopez. in l. 28. tit. 8. part. 5. gloss. acenso. limi. 5. Auend. respon. 12. num. 10. Padilla in l. prædia. de fideicommiss. num. 11. Gama. decis. Lusit. 145. adeò quod tanta pars rei quanta proprietati census correspondet videtur vendita, vt per Bellu. in specu. rubr. 41. num. 7. dicens per assignationem specialis obligationis fieri translationem dominij rei assignata in emptorem censualis, perinde ac si pars fundi alienaretur, & quod resultant duo contractus, alius venditionis, alius emphyteoticarius, quin Io. de Lign. in cap. in ciuitate. de vsur. quem sequuntur plures, vt per Cassane. consil. 63. num. 6. censuit totam substantiam annui redditus, siue censualis versari in speciali obligatione, adeò quod illa extincta, pereat in totum annuus redditus: cui opinio ni adhæret motus proprius Pij Quinti. 14. Februarij. 1568. meritò igitur ibi fuit declaratum secutam contrauentionem, quia aderat vera, & specialis alienatio, quæ cum deficiant in ista concordia, absque dubio probabili, contrarium tenendum est, & ita Couarr. libr. 3. resol. cap. 7. num. 6. istam hypothecam censualis, quæ contrahitur ex speciali obligatione dicit esse irregularem, importare onus reale, & nõ sequi leges aliorum pignorum & hypothecarum.

Ex quibus concludendū videtur, Yolantem non esse admittendam ad successionē horum bonorum fideicommissio perpetuo & successiuo siue graduāli in fauorē totius familiæ subiectorum, præsertim existētibus masculis signāter nostro Gaspare primogenito eiusdē lineæ, atque gradus, respectu testatricis & vltimi possessoris, non obstantibus prætenſa electione facta per Ludouicū, nec asserta incapacitate & cōmentitia cōtrauentione oppositis à dicta Yolante allegatē in hoc ius tertij, & consequenter ei silentiū perpetuū imponendū, cū reorum abſolutione, & ita supplicat declarari iuxta verā mentē dictarū sentētiarum Regiarū & Germanū sensum verborū & mentis Beatricis. Cetera suppleant Senatores Regij doctissimi & integerrimi, quorū iustæ correctioni omnia subiiciuntur.

correctioni omnia subiiciuntur.
 Ratioplacit Seniores Regij doctissimi & integerrimi quoru iussu
 cum Regium & Germaniam sanctam verborum & mentis bestis. Certe
 solatione & ita supplex declarari iuxta veterem dictam sententia-
 rem & consequenter cunctis imperant imponendis eorum ab
 mentis correctione oppositis ad id Yolanthe allegare in hoc ius
 preteritis electione facta per Ludovicum nec assensu incapacitate & co-
 actus veribus respectu testatibus & alium possessoris non obliuibus
 libris matculis signatur nostrorum Gallice primogenito ciuibz iure
 no iure graduali in favore totius familie subiectorum gratiam exi-
 ad inuocationem bonorum honorum adelicommunis perpetuo & successi-
 Re quibus concludendi videtur Yolanthe non esse admittendam
 sed quibus aliorum pignorum & hypothecarum.





PO

DOCTOR SORELL

of the University of Cambridge

N

EDWARD TOTTENHAM

of the University of Cambridge

Master of the University of Cambridge

1661

1661

EDWARD TOTTENHAM

of the University of Cambridge

EDWARD TOTTENHAM

of the University of Cambridge

EDWARD TOTTENHAM

of the University of Cambridge

EDWARD TOTTENHAM

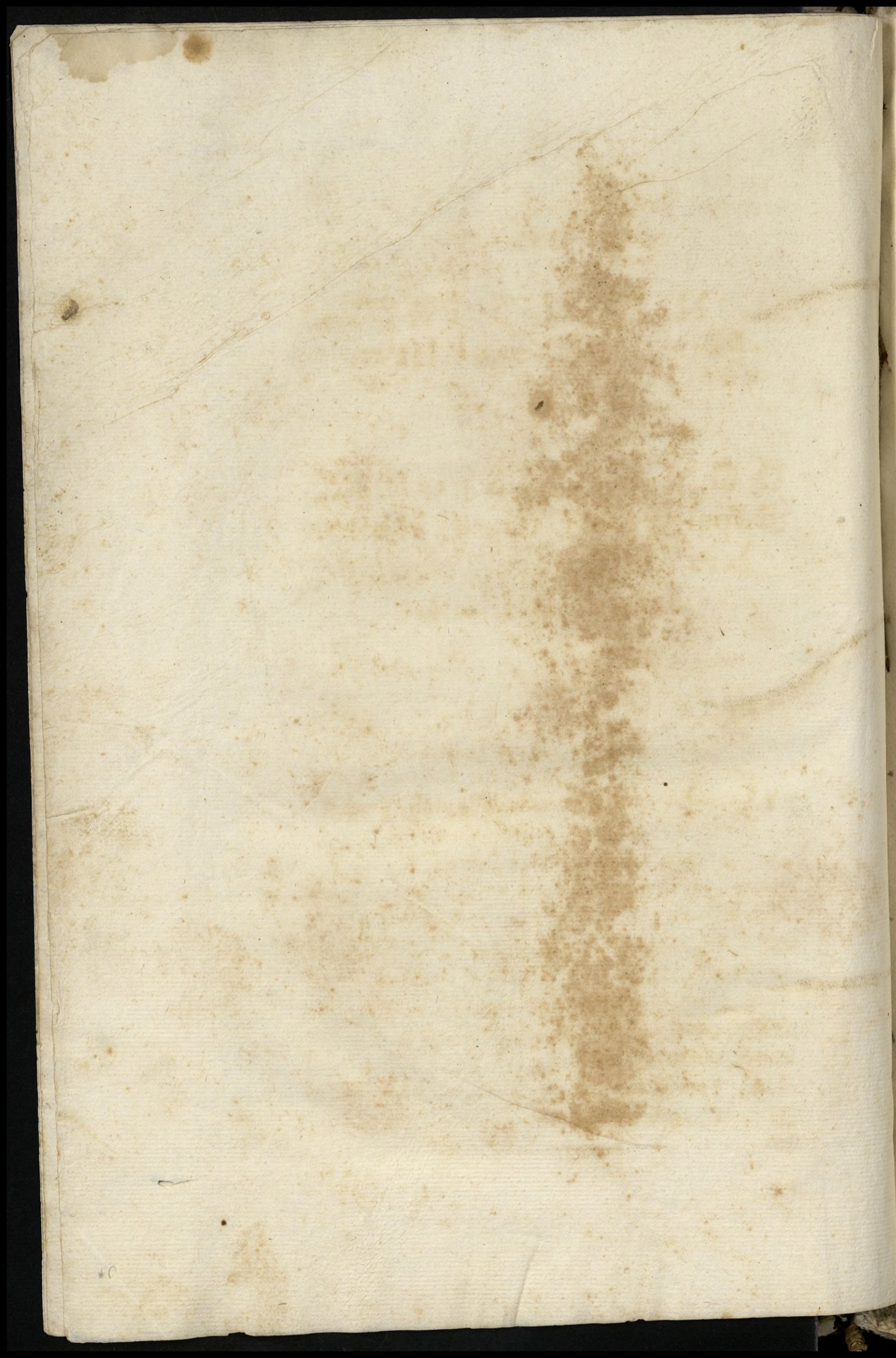
of the University of Cambridge

EDWARD TOTTENHAM

of the University of Cambridge

EDWARD TOTTENHAM

of the University of Cambridge



MSS 2
60



P O R

DON LUIS SORELL

Despuig, Conde de Alualat.

C O N

DON CHRISTOVAL

Despuig, y don Gaspar su hijo, don

Iuan Rotla, y don Geronimo

Sanz de la Llosa.

S O B R E

LA BARONIA DE ALCANTARA,

Benegides, y el Rafol.



Ntes de la vista deste pleito (que pē-
de en este S.S.C.causa recognoscē-
di) se hizo por parte del Conde vna
informacion en derecho, a que se ha
respondido por don Christoual, y don Gaspar muy
de espacio, numero por numero, y con todo esso se
pudiera fiar el suceso del pleito en fauor del Cōde,
sin replicarle; pero a mayor abundancia se satisfa-
rà a los puntos que parecierē necessitar de respues-
ta, omitiendo lo demas de proposito.

2 Para lo qual se adierte. Lo primero, que el
principal punto de la informacion del Conde, es

A. 8. 9. 10. de

dezir, que en la clausula de doña Beatriz faltò el llamamiento de Iayme hijo mayor de Mossen Ausias, por auer sido condicional, y muerto antes que el Governador don Luis de Cauanillas.

3 Porque vencido este punto no tiene competidor el Conde, ni le obstan los pleitos que ha auido sobre este fideicomisso, en cuya virtud ha venido a poseerle don Christoual: porque todos ellos han dependido de ser el sucessor Iayme hijo mayor de Mossen Ausias, y sus descendientes, que son los que han enagenado, y litigado.

4 Pero auiendo sido el verdadero sucessor, y primer llamado Ausias hermano segundo de Iayme, por lo fundado en el primer papel (corroborado con lo que de passo se aduertirà en este) no tienē causa, titulo, ni pretexto don Christoual, ni su hijo en esta Baronia; pues solo el Conde de Alualat, es descendiente de Ausias segundo, y en quien se verifican con toda propiedad las palabras de la l. 2. ff. *qui potiores, ibi: Non tàm potior, quàm solus inuenitur.*

5 Y la razon es, porque las dudas que se mueuē en si ay vno, ò dos fideicomissos, o si es gradual, o electiuo, y si huuo cōtrauencion, con las demas que trata el Abogado contrario en la segunda parte de su informacion, se consideran, y han sido entre los descendientes de Iayme, pero no entre los de Ausias (de quien desciende el Conde, por tener llamamiento primero que Iayme, y sus descendientes) y assi las contrauenciones, y lo demas que se huuiere hecho entre los descendientes de Iayme, no perjudica a los comprehendidos en los llamamientos de Ausias; quia vnusquisque per se censetur, tam quam indepēdens ab alio, l. *coheredi*, §. *qui discretas*, de vulgari, Molina de primog. lib. 1. cap. 1. num. 17. Castill. lib. 5. cap. 89. num. 152.

Lo

6 Lo segundo se aduierte, que quando (sin perjuizio deste primero punto) nos dieramos en el por vencidos (quòd omnino negamus) el llamamiento del Conde es literal, y expreso en la clausula de doña Beatriz, por ser descendiente de Ausias, a falta de los descendientes de Iayme, vt patet mem. num. 12. fol. 7. B. ibi: *Muriendo quandounque el dicho hijo mayor del dicho Mossen Ausias Despuig, sobrino, y heredero mio. arriba dicho, sin hijos legitimos, y naturales, y de legitimo matrimonio procreados, y nacidos: en tal caso à aquel substituyo, y mi heredero universal instituyo à Ausias Despuig, hijo segundo del dicho Mossen Ausias Despuig, &c.*

7 Y aunque no era necessario, pone los hijos en condicion, ibi: *Y si los dos muriessen sin hyos legitimos, y naturales, &c.* Porque en materia de mayorazgo, o fideicomisso perpetuo, o de otra qualquiera disposicion que contenga tracto sucessiuo, lo mismo es estar puestos los hijos en condicion, que llamados, como se funda en nuestra informacion, num. 150.

8 Y supuesto que doña Ana Ferrer, es la vltima descendiēte de Iayme, y que no tiene hijos, viene a ser indubitable el derecho del Conde, y sin cōpetencia, despues de sus dias, como ella misma, y su marido lo han reconocido, cediendole nueuamente su derecho en vida, por escritura, y renunciaciō, vt postea dicemus.

9 Lo tercero se presupone, que don Christoval, ni descende de Mossen Ausias el mayor, primo hermano de doña Beatriz, ni de ninguno de sus hijos Iayme, ni Ausias, sino que para dar color a su intento, dize, que es de la familia Despuig, subiendo tres, o quatro grados mas arriba de la testadora, tomando por stipite comun a Bernardo su bisabuelo:

Pc-

Pero como auiendo descendiētes de los llamados, no puede competirles, dize, que en el testamēto de doña Beatriz, ay dos clausulas distintas, y que en la primera hizo vn fideicomisso gradual, en que el no tiene derecho: y en la segunda, hizo en caso de enagenacion otro agnatio en fauor de los agnatos de la familia Despuig, en que el está llamado, por serlo, y no el Conde, siendo cognato.

10 Esta pretension que es la vnica de su informacion, se desvanece por muchos caminos.

Lo primero, porque la testadora no hizo mas de vn vinculo gradual para los llamados, y no ay dos clausulas, sino sola vna contextura.

11 Lo segundo, porque la palabra, *Linea masculina*, de que vsò la testadora en su clausula, no significa, ni incluye mayorazgo de agnacion en su riguroso significado, sino solo, que a quien llamaua huiesse de ser de su linea masculina, y paterna, y no de la feminina, y materna, & conuincitur coacta ratione, vt infra num. 159. demas de tener otras muchas significaciones, y ser lo mismo que dezir del linage, o de la parentela, sin restringirse a los agnatos de varon en varon, y sin interposicion de hembra, de quo infra à n. 128.

12 Lo tercero, porque si la testadora quiso hazer mayorazgo de agnacion, con esta palabra corrigio los llamamientos literales de los descendientes de los llamados, que son todos los descendientes varones, y hembras, con la precedencia ordinaria de linea, grado, sexo, y edad.

13 Lo quarto, porque aun quando con esta palabra, linea masculina, quisiera hazer mayorazgo agnaticio, diferente del primero, por estar en clausula separada, adhuc, deuia entenderse, que auian de preceder los del otro mayorazgo regular a los des-

3
te, por las reglas de quibus infra à numer. 200.

14 Finalmente se presupone, que quando le concedieramos a don Christoual, y su hijo todo lo que imaginan, adhuc, no les relieua, porque en este pleyto no han verificado su descendencia de agnacion con los requisitos necesarios, ni les apruechan las informaciones de otros pleytos, ni las sentencias sobre ellos dadas: y en consecuencia tampoco la possession en que se hallan, porque estando destituida de titulo, causa, y derecho, se aplica la ley 7. Cod. de adquirenda possession. ibi: *Improba possessio firmum titulum possidenti prestare nullum potest, &c.*

Con estos presupuestos, diuidiremos este papel en seis articulos.

15 En el primero se responderà a la informacion contraria, en lo que mira al llamamiento de Ausias el segundo, contra Iayme su hermano mayor, y sus descendientes.

16 En el segundo se fundarà (demas dello dicho en el primer papel) que este es vn fideicomisso, o mayorazgo gradual, y perpetuo entre los nombrados por doña Beatriz, y sus descendientes in infinitum, y que no ay clausulas separadas.

17 En el tercero, que quando las huviera, el llamamiento de pariente por linea masculina, no induze fideicomisso perpetuo.

18 El quarto, que quando lo induxera, no es de agnacion, sino regular, y en que el Conde tiene llamamiento, y no don Christoual, ni su hijo.

19 En el quinto, que en qualquier acontecimiento no tienen entrada don Christoual, y dō Gaspar, porque no han legitimado sus personas, ni verificado su ascendencia.

20 El sexto, de la exclusion de don Geronimo Sanz, y don Iuan Roela.

Primus Articulus.

21 ¶ En el primer articulo de nuestro papel se trata de q̄ no sucedio, ni pudo en esta Baronia Iayme, hijo mayor de Mossen Ausias, sino Ausias hijo segundo, por auer muerto Iayme antes q̄ el Gouvernador; a lo qual quiere satisfazer el Abogado contrario en su papel *en el art. 2. desde el num. 39.* con diez satisfacciones, hasta la segunda parte, pero es tã firme lo dicho en el primer papel, que nos contentamos con dezir vna palabra a tres, o quatro de sus satisfacciones, omitiendo las demas por no ser concernientes, ni del caso, y por su poca, o ninguna sustancia.

22 En la primera satisfaccion, desde el *num. 40.* trata de fundar, que el Gouvernador don Luis de Cavanillas, no se ha de tener por llamado, ni heredero instituido, sino por v sufructuario solamente, en que es de advertir, que la question tomada in abstracto, tiene las dudas que el mismo propone, y Autores q̄ cita en contrario, con que por lo menos el punto es controuertido: pero quando fuera corriente en favor suyo, no se saca del cosa considerable, ni de provecho para el caso presente de la clausula.

23 Demas de ser contra las palabras, pues como puede negarse el auer sido el Gouvernador dueño, y señor de los bienes; supuesto, que demas del goze, y v sufructo le dio licencia la testadora para dar al hijo mayor de Mossen Ausias quarenta y cinco mil sueldos por dote de su muger, y que no queriendo el, ni su hermano Ausias casarse con quien ella señala,

4
la, quiere que en tal caso el dicho Governador disponga a su voluntad de los bienes de su herencia, sin dexar hecho vinculo, ni mayorazgo, ni otra alguna disposicion sobre ellos, como expressemente se halla dispuesto.

24 Et corroboratur, porque la testadora dize, y refiere, que dexa por primer heredero al Governador, ibi: *Atento auer yo hecho heredero mio al dicho Governador*: y lo repite en otras partes, & idèd à significatione verborum recedi nō oportet, l. nō aliter, de legat. 1. l. Labeo, de supelectili, ibi: *Nam quorum hæc nomina, nisi vt demonstrent voluntatem dicentis*, l. 4. § 5. tit. 33. p. 7. don Iuan del Castillo lib. 4. cap. 40.

25 Dize en la satisfacion segunda, desde el num. 56. que decide el caso contra nuestra pretension la l. generaliter, C. de institut. & substit. porque en ella se prueua, que auiendose instituido qualquier persona debaxo de tres condiciones. La vna si muriesse sin hijos: y la otra si hiziesse testamento: y la otra si no se casasse, que con solo auer saltado la vna cō dexar hijos, no es menester esperar a las otras, ni a su cumplimiento, porque esta arrastra las demas, y las lleva tras si, por la letra del texto, y comun conclusion de los DD. que juntan Castillo lib. 6. cap. 136. à num. 4. Fular. de substitut. q. 455. a num. 18.

26 Respondese lo primero, que Iustiniano en esta ley corrige el derecho comun, porque en el està dispuesto, que auiendo muchas condiciones, per alternatiuam sufficit alteram euenisse, & quod alter natua retinet suam naturam, & propriam significationem, in qua sufficit alteram partem esse veram, l. Pupillus, §. disunctiuo modo, ff. de condit. & demonstrat l. si heredi plures, de condit. institut. cap. in alternatiuis, de regulis in 6. & cum communi scribentium,

tium, Fuffario dicta quæst. 455. num. 16. y que sea ley correctoria, lo prueua en terminos radicalmēte Anton. Fabr. lib. 17. coniectur. omnino videndus, in cap. 18. per tot. y no dize lo contrario Francisco Ferrer de impuberib. glos. 5. num. 110. aunque le alega para ello el Abogado contrario en el num. 69. ni ay Autor que tal diga, ni puede, contra lo que assienta Antonio Fabro, tam ex professo.

27 Y siendo la ley generaliter correctoria del derecho comun, no ha de exceder los terminos de su caso, ni estenderse a otros diferentes, ni aun semejantes, l. precipimus, C. de appellationibus, ibi: *Quid quid autem hac lege non specialiter videtur expressum, id veterum legum constitutionumque regulis omnes relictum intelligunt: nam quod non mutatur quare stare prohibetur, l. sancimus, C. de testam. auth. de administrantibus officia, §. in quibus, collat. 3. ibi: Quia dū nihil omnino super his in nouatum est antiquam obseruamus figuram, cap. 41. de electione in 6. vers. Anteriora iura cum per eam immutata non fuerint obseruari oportet, cap. cum expediat, de elect. in 6. l. 2. C. de noxalibus, cum similibus.*

28 Lo segundo, porque las condiciones de la ley generaliter, sic se habent, si filius, vel filia intestatus, vel intestata, aut sine liberis, vel sine nuptijs decesserit, y las condiciones de nuestro caso dizen: *Por quanto la intencion, y voluntad mia es, que el hijo mayor del dicho Mossen Ausias, despues de los dias de su padre, y del señor Governador suceda en los bienes de mi herencia, y en el señorío de los dichos lugares, si despues de los dias de aquellos viuiere, y sino viuiere al otro despues del dicho hijo mayor llamado Ausias.*

29 Bien se vee quan diferentes son estas condiciones, y quanto mas apretada la de la superuiencia, que las de la ley generaliter, y que es voluntad ex pre-

5
precisísima de la testadora, que sobreviniere a Iayme
hijo mayor al dicho Mossen su padre, y al Governador
Cauanillas, pues la expressada dos veces afirma-
tiue, & negatiue, ibi: *Si despues de los dias de aquellos
viuiere, y sino viuiere al otro despues, &c.* Quid po-
tuit expressius dici, para declarar la enixa, y determi-
nada voluntad de la testadora, y auer querido que
esta condicion se cumpliera realiter, verè, & effecti-
uè, & quod alias, no quiso llamar al hijo mayor, y
mucho menos a sus hijos, ex traditis in 1. *allegat. a
num. 17.*

30 Lo tercero, porque la condicion de sobre-
uiuir Iayme a su padre, y al Governador, comprehē
de tiempos diuersos, in quo casu etiam, en los termi-
nos de la *ley generaliter*, se ha de guardar la fuerça
de la alternatiua, y basta que qualquier cōdicion sea
verdadera, vt probat in terminis Fussar. d. q. 455. n.
23. ibi: *Sublimitatur tertio, quando conditiones respi-
cerent diuersa tempora, & essent possitæ, non vt essent
æque principales, sed vt vna post aliã succederet: quia
tunc starent alternative lata loco supra citato. Add.
ad Dec. loco citato, & Pr. et. d. fol. 316. nu. 7. dum alle-
gat Natam videtur ita sentire.*

Esta limitacion es el pūto de nuestro pleito, pues
no ay Autor que la contradiga.

31 Lo quarto, porque la razon de la *ley gene-
raliter*, se funda inuerisimilmente testatoris, como
lo reconoce, y prueua el Abogado contrario, desde
el num. 59.

Quo supposito, la voluntad de doña Beatriz està
muy declarada en fauor de Ausias, hijo segundo de
Iayme, por auerle llamado por su nombre propio,
auiendo llamado a Iayme solo con el apelativo del
mayor, sin embargo de que le conocia ya, y esta es
vna conjetura eficacísima de mayor amor, y volun-

tad, *ut in 1. allegat. a num. 23.* y no implica el tener mas inclinacion doña Beatriz al sobrino segundo, q̄ al primero, porque esto sucede muy de ordinario, y el ponderar la mayoria, es propiamēte respecto de los padres, *ut de se patet*, y no de los tios en quien mas facil se puede hallar inclinacion del mas querido, que al mayor, como aqui se v̄e en doña Beatriz.

32 Lo quinto, porque siendo la condicion de la superviēcia tan clara, y repetida; el dezir que no se aya de atender, repugna a lo literal, y a su intencion, y voluntad, y a lo que resueluen los textos, y Autores, quos *in allegat. prima*, retulimus *a nu. 66.* y a lo que determinò la Rota apud Farinac. *in recē-tiorib. decis. 538.* dōde se pone el caso de nuestra clausula a la letra, y se dize, q̄ por auerse hecho las substitutiones in casu euenientis primæ conditionis; scilicet, si Nerua testatoris nō supervixisset, cessan las demas, y que estando expresada esta condicion, nō est ab ea recedendum por conjeturas, *ut patet per totā decisionem, maxime num. 2. ibi: Nec valet dicere, stā-tibus coniecturis dicti Neruæ filios per vulgarem vocatos censeri vocatos, etiam per fideicommissum, ex Socin. lun. cons. 1. lib. 3. Cum enim claram hic habeamus testatoris intentionem, qui tantum superviventiæ casum expressit, non ita de facili ex qualibet coniectura, venit ab illa recedendum, Bald. cons. 174. ad fin. lib. 2. Crauet. cons. 47. num. 2. G. cons. 102. nu. 5. Menoch. cons. 399. num. 4.*

33 Dize en la satisfacion tercera *num. 71.* que las palabras en que se trata de la superviēcia, son enunciativas, y presupositivas, y que assi no disponē, porque lo que se enuncia, non est propter se, sed propter aliud, *ex l. non Epistolis, l. non nudis, Cod. de probation.*

34 Respondefe, que esta conclusion tiene falēcias

6
cias tan comunes, como la regla: y entre ellas la primera es, que las palabras prepositiuas, o enunciatiuas, prueuan, disponen, y obran, como si fueran dispositiuas, in his, quæ dependent à libera voluntate disponentis (que es nuestro caso, en que solo se atiende a lo que quiso doña Beatriz) de quo est textus in *l. ex hac scriptura. ff. de donat.* y por ella Bartolo ibidem, col. 3. vers. *Ad secundum*, Cald. denominat. *quest. 1. num. 44.* Genua *de verbis enuntiatiuis, lib. 3. quest. 2. num. 20.* Dom. Casanat. *conf. 16. à nu. 21.* Castillo *lib. 4. controuers. cap. 48. à nu. 27.*

35 Y por esta razon las palabras enunciatiuas induzen fideicomisso, y mayorazgo, & consequenter, condicion mas facilmente, quia dependent ex libera voluntate enunciantis, *l. etiam hoc modo. ff. de legat. 1. l. codicillis, §. matre, de legat. 2. l. fideicommissa, §. hac verba, de legat. 3. l. cum proponebatur 66. de legat. 2.* & copiosa allegatione Doctor Casanate, *d. conf. 16. num. 20.* Castil. *d. cap. 46 nu. 17.*

36 Et hoc fortius procedit, quando duo concurrunt, vt in presenti: vnum, quod dependeat id quod enuntiatur ex libera voluntate disponentis, qui si vellet posset libere facere: alterum, quod sit res, quæ poterat fieri tempore enuntiationis, vt post Bart. tradunt Eugenius *conf. 48. num. 48.* Mascard. *conf. 622. num. 26.* & 27. Crauet. *conf. 866. num. 12. lib. 5.* Nicolaus Genua, *de verbis enuntiatiuis, lib. 3. quest. 4. num. 20.* & *quest. 5. num. 39.* Sord. *conf. 241. nu. 3.* & 4. & cum alijs Castil. *lib. 2. c. 26. n. 71.* & *lib. 4. c. 46. num. 31.*

37 La segunda limitacion es, quòd verba enuntiatia, etiam emissa propter aliud si enuntiètur per modum causæ, disponen, y prueuan, y obran de la misma manera, que si fueran palabras dispositiuas, *l. emptor, §. Ancillā, & ibi glos. verb. Voluntas, ff. de rei vindic.*

dicat. l. qui volebat 61. ff. de heredib. instit. Bart. in l. fin. §. auus nepotibus. ff. de doli exceptione, cap. fin. de successione ab intestato. Crauet. de antiquit. p. 1. section. 4. vers. Ampliatur nunc, num. 32. Castil. lib. 4. d. cap. 46. nu. 32. §. 36. vers. Secundus casus, Calanate dict. conf. 16. num. 13. Genua lib. 3. quest. 7. §. 8. de verb. enunt. Rota Roman. per Farinac. decis. 7. p. 1. in nouissim.

37 Y no obsta dezir, que esta conclusion proceda de solo, quando verba enuntiatiua proferuntur per modum causæ finalis, y no quando solo es causa impulsiva, ocasion, o motiuo, como en este caso.

38 Porque se responde, que el ser causa final, y no impulsiva la destas palabras, patet.

Lo primero, nam vbi causa exprimitur in dispositione præsumitur finalis, l. cum pater, §. dulcissimis, ff. de legat. 2. Tiraq. in l. si vnquam, verbo libertis, nu. 18. Cod. de reuocand. donat. Sord. decis. 238. nu. 7. Rota per Farinac. decis. 166. nu. 7. p. 2. & per Greg. XV. decis. 293. nu. 17.

39 Lo segundo, porque se puso por causa expressa in proœmio, & ideò censetur finalis, Bart. in l. fin. num. 3. ff. de hered. instit. D. D. in l. fin. ff. ad Macedonian. Sord. conf. 250. num. 28. lib. 2. Stephan. Gratian. disceptat forens. lib. 1. cap. 96. num. 29. §. lib. 3. c. 479. num. 21. Petrus de Peralta in l. si quis in princip. num. 83. de legat. 3. Castill. controuers. lib. 4. cap. 67. n. 28. Rota per Farinac. decis. 491. nu. 5. p. 2. & per Gregor. XV. decis. 531. nu. 5. Nam vti corpus ab anima ita dispositio à proœmiali ratione regulatur, Ias. in l. qui quadraginta, col. 2. ff. ad Treb. Stephan. Gratian. dict. lib. 3. cap. 558. num. 24. §. lib. 4. cap. 7. 64. num. 2.

41 La tercera limitacion es, quando verba proferuntur per modum rationis; nempè para dar razon,

7
zon, vt in nostra clausula, l. emptor, §. Ancillā, de rei
iudicatione, ibi: Et ea ratione redditā, l. fin. §. 1. Et pa
ter pro filia, §. auus nepotibus, ff. de doli except. Cra
uet. de antiquit. p. 1. §. ampliatar, num. 46. Pereir. de
nominat. q. 1. num. 78. Y aunque pudieramos traer
otras muchas limitaciones, bastan las dichas para
cosa tan clara.

42 Dize el Abogado contrario en la satisfa
cion nona, desde el num. 178. que la linea de Iayme
ha podido prescribir la duda cōtra la de Ausias, por
tiempo de 40. años, con titulo, y buena fee, ex Ca
bedo decis. Portugal. 121. y de Grabiell Pereira 21.
num. 8.

43 Responde se, que la contraria opinion es la
cierta, comun, y recibida, porque en esta materia de
perjudicar a los no nacidos, solamente obra la in
memorial, y no otra, ni la quadragenaria con titu
lo, latè omnia cumulans Castillo lib. 5. cap. 93. §. 8.
à num. 15. & nouissimè in tract. de tertijs, cap. 34. n.
13. Y siguiendo a Molina, y a otros infinitos, Lima
in eius addicione, lib. 1. cap. 3. à num 22 fol. 8. donde
repuera a Cabedo, y Pereira.

Prætereà, porque siendo el llamamiento de Au
sias tan claro, no ay duda, ni se admite interpreta
cion; quia in apertis, &c.

44 Rursus, porq̃ no puede auer corrido pres
cripcion, supuesto el antiguo litigio que ha auido so
bre este fideicomisso, y que doña Camila Despuig,
nieta de Ausias el menor, intentò este pleyto el año
de 1567. y por muerte de doña Camila, le cōtinuò
don Iuan Balterra su marido, como padre de doña
Francisca, madre del Conde, que oy le prosigue: y
en la executoria que obtuvo don Christoual sobre
la inmission en possession, se le reseruò su derecho
a la linea de la dicha doña Camila, vt postea dice
mus.

D

Et

45 Et ideò succedit vulgaris regula textus in
l. mor & litis, C. de rei vindicatione, l. in finalibus 11.
ff. fin. regundor. cap. licet ex quadam, de testibus.

Y supuesto que las demas satisfacciones tienen au-
menos subsistencia, y que no conciernē al caso, no
es justo embarazar con lo que no necessita de res-
puesta.

Secundus Articulus.

46 No pudiendo negar el contrario, que es-
tando hecho en la clausula de doña Beatriz vn fi-
deicomisso perpetuo entre los llamados, no tiene
entrada por auer descendientes de todos ellos: po-
ne su esfuerço en dezir, que ay dos fideicomissos,
vno gradual, y ordinario entre los nombrados, y o-
tro general para los del linage Despuig, que toma
principio desde que qualquiera de los llamados cō-
trauiere a la prohibicion por lo vltimo de la clau-
sula, y que este fideicomisso es agnaticio, en que no
pueden suceder hembras, ni varones dellas.

47 Para esta pretension haze algunos presupues-
tos en el hecho, y viste con alegaciones, a que satis-
faremos breuemente.

48 Dize la parte contraria, que el auerse pue-
sto el caso de la contrauencion en clausula de por si,
y diferente de las demas, denota la diuision de los
dos fideicomissos: y para fundarlo, dize lo prime-
ro desde el num. 100. q̄ la clausula es separada, pues
aunque trata del fideicomisso gradual, y llama en el
vltimo lugar a las hijas de Pedro Samboy; pero q̄
mezcla clausula diferente, y trata de como el Go-
uernador ha de pagar los seis mil sueldos en que le
graua, y despues dize: Y por quāto es mi voluntad,
&c. Con que viene a ser clausula separada esta vlti-
ma.

ma, por auerse diuertido à materia diferente del vínculo, ex Gabrieli, & Petra.

49 Lo segundo, que la diction: *Y por quanto*, es lo mismo, que *in super*, la qual induze diuersidad, y la diction, y, ponitur inter diuersa.

50 Lo tercero, por la exuberancia de las palabras de la prohibicion, que exceden à los llamamientos limitados del vinculo gradual, ex Surd. *conf.* 67. *num.* 36. *lib.* 1. *¶ alijs.*

51 Lo quarto, por la palabra, *todos los successores*, que es comprehensiuua de quantos huuiere, y añadiendo la palabra *mios*.

52 Lo quinto, por auer llamado al pariente mas cercano varon agnato, à quien puso la misma prohibicion, ex Cæphal. *conf.* 318. *num.* 88. *lib.* 3.

53 Lo sexto, porque si bien no dixo de que los bienes quedassen en la familia, y linage Despuig, se entiende tacitamente, y que esto basta à induzir fideicomisso *para todos los del linaje*, ex Deciano *consil.* 7. *num.* 26. & quia ratio vnica habetur per expressa.

54 Lo septimo, porque el llamamiento de paciente mas cercano induze fideicomisso en fauor de toda la familia, ex Craueta *conf.* 984. *lib.* 6.

55 Lo octauo, porno auer palabras repetitiuas de los llamamientos anteriores, con que la clausula no se ha de entender consecutiua, ni ilatiua, sino de *per se tantum*.

56 Nihilominus tamen hæc omnia non multum honerāt præsentem inspectionem, vt in l. 12. §. *manumitendo, ff. de captiuis.*

57 Lo primero, porque la clausula de la prohibición de diuidirse los bienes, no està separada de los llamamientos que auia hecho al principio della, sino que toda es vna misma: porque al principio haze quatro grados de llamamientos, que fueron el del

Go.

8
Gouernador su marido, el del hijo mayor de Mos-
sen Ausias, llamado Iayme, y el de Ausias segundo,
hermano de Iayme; & tandem el de las hijas de Pe-
dro de Samboy.

58 Y porque en el principio de la clausula, y tes-
tamento grauo al Gouernador à que pagasse à Au-
sias el mayor seis mil sueldos de renta en dos pagas,
declara en el versiculo: *Y para mayor declaraciõ, que*
las pudiesse hazer de los frutos; y continuadamente
dize que no se puedan diuidir, ni separar los lugares
vinculados.

59 De manera, que en el versiculo desta decla-
racion, que està intermedio del versiculo: *Y por quã*
to es mi voluntad (en que trata de la prohibicion) no
ay diuersion a materia diferente, sino que eodem the-
mata retento, declara como el Gouernador auia
de hazer la paga, y q̃ los bienes fuesen indivisibles,
con que es preciso, que no aya separacion de clausu-
las, pues tratando de vna misma materia, es todo vn
contexto, y continuacion, sin diuertirse ad extraneos
actus, vel materias.

60 Con q̃ se ajusta lo que en terminos resuel-
ue Fussar. *quest. 351. nu. 18. ibi: Tertio accedit, l. fin.*
ff. de reb. dub. Et ibi Bart. in vers. Quero quare, Et l.
fin. §. cui dubia, in secundo responso. ff. de vino tritic. Et
oleo legat. Ex quibus iuribus deciditur conclusio, quod
ratio continuati sermonis, Et coniunctæ scripturæ ope
ratur, ut clausula sequens in coniuncta scriptura in-
telligatur loqui de eisdem personis, de quibus actũ fuit
in præcedenti, Et hanc conclusionem probarunt Socin.
Et c. cum alijs congestis a Peregrin. cons. 57. nu. 11. lib.
5. Ergo dum testator in præcedentibus fuit locutus de
tertijs personis, dum postea in sequenti clausula facit
mentionem de domo, vel familia, in qua bona rema-
neant intelligi debet de familia eorũ, de quibus antea
dictum fuit.

Lo

61 Lo segundo, porque no ay diction diuersi-
ficatiua de la clausula, pues aquella: *Y por quanto*, no
es tratar de diferente materia, sino continuar la de q̃
se ṽa hablando, Barbof. *diction.* 110. *num.* 32. y añade
en el 33. *Auget, & ampliat effectum precedentium hęc*
dictio, seu adiicit ad precedentia, vt in l. ea tamen, iun
sta glos. ff. de legat. 3. Anchar. cons. 154. num. 5. Signa
rol. cons. 87. incipit à curate, nu. 12. lib. 6. vbi Apostil.
in verbo auget, Cardin. Thusc. d. conclus. 274. numer.
16. Cenedo d. singulari 50. numer. 12. vbi citat Felis.
&c.

62 Angel. Grat. in *tract. de dictio. diction.* 59. *nu.*
3. fol. mibi 79. ibi: *Ceterum si recte consideretur copu-*
lat, & coniungit præcedētia cum sequentibus repetit-
que omnes qualitates præcedentis sermonis, prout ani
m aduertit Decian. in cons. 17. nu. 9. textus in l. Seyæ,
§. Caio. ff. de fundo instructo, vbi Bart. Alex. cons. 100.
num. 2. lib. 6. Socin. cons. 48. num. 5. lib. 1. las. in l. 1. n.
3. ff. de iust. & iur. Mascard. de probat. conclus. 1265.
num. 32. vol. 3. Crauet. cons. 11. num. 4. lib. 1. & consil.
13. num. 26. lib. 2. glos. in l. 2. in princip. ff. de dot. præle
gata, & in l. si sic ff. quæmadm. seruitus amit. Bart. in
l. fin. §. cui dalcia. ff. de vin. trit. & oleo legat. & Socin.
Iun. cons. 71. num. 4. vol. 3.

63 Lo tercero, porque en el vers. *De la prohi-*
bicion, dize: *Y prohibo a todos mis successores en los di-*
chos lugares, las quales comprehenden precissamen-
te à los llamados, y escritos arriba, *vt in prima alle-*
gatione num. 80. donde se prouò, que auiendo pala-
bras relativas, aunque la prohibicion se haga in ora-
tione pœnitus separata, se restringe, y limita à las sus-
tituciones precedentes, sin extension à otras, ex Fus-
sar. q. 683. *num. 20. vers. Sextus casus est, cum sequen-*
tibus.

Lo quarto, quia *vt ibi diximus, num. 81.* el punto

no consiste en que la prohibicion se ponga en oracion, poenitus separata, ni essa es considerable, sino en que se expresse la causa de conseruar los bienes in familia, prohibiendo la enagenacion extra eam, vt patet ex Fossar. d. quæst. 683. num. 15. per totum casum, ibi: Et prohibitio est facta adiecta ratione conseruandi bona in familia: y en el nu. 16. § 17. ibi: Quod ratio expressa ampliat, § restringit dictum ad meram rationem, & ibi: Hoc autem idem fit, quia ratio expressa est anima dispositionis, &c. De manera, que faltando en este versiculo la expressio, quando fuera oracion separada, non venit ampliatiue, sed illatiue, & in consequentiam præcedentium substitutionum.

64 Et repetit Fossario en el num. 28. ibi: Vltimus est casus, quando præcedit substitutio vniuersalis de omnibus bonis restricta ad certas personas, § postea sequitur in oratione separata prohibitio alienationis de re certa; puta de Palatio cum ratione, quia volo bona manere in familia, tunc enim prohibitio comprehendet omnes de familia, nec erit restringenda ad personas conceptas in substitutione, non enim inconuenit, quod quis sit vocatus ex prohibitione alienationis ex ratione in ea expressa, qui non sit comprehensus in substitutione, Riminald. l. un. cons. 20. n. 18. lib. 1. § in specie in terminis huius casus respondit Peregr. cons. 45. lib. 1.

65 Lo quinto, por lo que dize Fossar. in d. l. q. 683. num. 27. ibi: Nonus casus est, quando prohibitio alienationis, neque stat per se principaliter, neque dependet à præcedenti substitutione, sed potest intelligi, quod stet utroque modo, § tunc prohibitio regulabitur à præcedenti substitutione, Ruin. cons. 134. nu. 16. lib. 2. Odd. cons. 90. num. 15. 2. § 1. n. 1. § 2. n. 1. § 3. n. 1.

66 Con esto se responde facil à la informacion contraria, pues en quanto al primer argumento, de que

que este versículo es clausula separada, por auersedi-
uertido antes de la materia diferēte del vinculo, no
procede ex supra dictis in primo fundamento, ni los
Autores, que para ello citan *num. 100.* de su informa-
cion, lo prueuan, ni hablan en nuestro caso, sino quā
do apposita fuit ratio, vt bona remaneāt in familia,
vt patet ex Grabiele *cons. 123. in principio*, ibi: *Et
multis dispositionibus inter iectis separato capite, tam
institutos, quam substitutos bona immobilia alienare
prohibuit, quoniam voluit ea omnia perpetuo manere
in familia.*

67 Y el mismo Grab. citado en el *cons. 138. nu.
26. § 27. del lib. 2.* tātum abest, que prueue su inten-
to, que antes dize lo contrario, y determina nuestro
caso, vt patet en el *num. 25.* ibi: *Stante igitur huius-
modi dispositione clarum est, quod testator noluit face-
re substitutionem separatam in euētum alienationis,
ita vt ex eo admitti quisquam posset statim facta alie-
natione, sed solum prohibuisse alienationem bonorum
expressorum accessorie ad substitutionem vniuersalē,
vt in eis bonis totius, § facilius fideicommissum effe-
ctum sortiretur. Id, quod percipitur clare, quia vsus
est participio, prohibens, § sic addendo dispositioni an-
tecedenti, § statim post substitutionem adiecit prohi-
bitionem, § finita etiam prohibitione iterum eandem
substitutionem subiecit, illis verbis, quos in effectu insti-
tuit, § substituit inuicem modis, § formis prædictis,
§ causa inhibitionis fuit, quia volebat dicta bona sem-
per pervenire ad eius descendentes institutos, § sub-
stitutos ordine successiuo, modo, § forma præfatis, §
consequenter non in casum alienationis, sed mortis ea
forma, § modo, quo institutos, § substitutos inuicem
substituerat. Ergo ex hac prohibitione nō fuit aliquod
fideicommissum particulare inductum, sed tantum ro-
bur, § facilior exitus fideicommisso vniuersali, ita vt
pro-*

prohibitio vim haberet solum in euentum conditionis
vniuersalis fideicommissi, eorum fauore, qui ad vni-
uersale fideicommissum vocati erant. Siquidem hoc ca-
su prohibitio, uti accessoria à substitutione regitur, ut
declarat Decius *cons. 636. col. fin.*

67 Sfortia Odd *cons. 66. num. 44.* es contra lo-
que pretende el contrario, pues dize, que la prohi-
bicion statim subiecta, post substitutionem expref-
sam debet restringi, & regulari, quia non ampliat
substitutionem præcedentem, sed tantum illam for-
tificat, y para lo mismo alega infinitos Autores, y
añade en el *nu. 46.* Et quod magis est, procedit etiã
in prohibitione alienationis, sit appositum, verbum
in perpetuum, vel in infinitum, ut est appositum,
hic de mille annis, quod idem videtur, nam nihilo-
minus debere restringi ad substitutionem præcedē-
tem, & non extendere grauamen, nisi quatenus in
illa fuit compositum voluit, Decius in dicto *cons.*
636. attendendo casum suum, & clarius, Cephal. cons.
544. num. 12. lib. 4. & cons. 477. numer. 13. & 16. eo-
dem.

68 Petra de fideicommiss. *quæst. 6. num. 43.* no
dize mas de que prohibitio expressa in cōtinenti ap-
posita, sine verbis geminatis regulatur secundum
substitutionem præcedentem, quod nihil est ad pro-
positum, y en la question 11. *num. 532.* trata de quan-
do las palabras de la prohibicion son geminadas: y
en el *num. 559.* responde a vn consejo de Decio, de
quo alio loco agemus: y assi este primer argumen-
to contrario, es mucho mas en fauor de nuestra pre-
tension, que no de la suya.

69 Al segundo argumento de que la diction: *Et*
por quanto, es lo mismo que la diction, *insuper,* la
qual induze diuersidad, y q̄ la diction, y, ponitur in-
ter diuersa, y que la diction, y *por quanto,* a que co-
rref.

II
responde, & quia, es causatiua, & regulariter ponitur pro ratione.

70 Respondefe lo primero, que la diction insuper, à que quiere que corresponda la dicción, y por quanto, no es separatiua, sino coniuñtiua de lo precedente, Geronimo Grato dict. 101. fol. mibi 130. ibi: *Intelligitur dictio insuper circa superiora, vt addat superiori dispositioni retentis eisdem terminis, cap. statutum, §. insuper, de rescript. in 6. cap. ubi periculum, §. ipsos insuper, de electione eodem libro Beroio cons. 80 num. 5. lib. 2. Marescot. variar. resol. cap. 151. nu. 8. lib. 1.*

71 *Ete est continuata eiusdem sermonis, Rota in Rom Palatij 18. Februarij 1619 coram Reuerendissimo D. Sacrato.* Y estas palabras, supresso nomine, las sigue, y refiere Barbosa dict. 146. n. 4.

Y aunque Petra de fideicommiss. citado en terminos para esta diction, en la *question 6. num. 19.* habla en caso de auer expresado, y dicho; *quia volo quod perpetuo, & futuris temporibus conseruentur in mea familia,* y citado tambien en la *question 11. n. 72.* ò es error de la Imprenta, ò no habla en este caso, y Torniola en el *cons. 102. num. 10.* no trata desta diction.

72 Lo segundo, porque la diction, y, non semper ponitur inter diuersa, sed copulat, & coniungit præcedentia, cum sequentibus, vt cum Grato, & Barboss. diximus supra *num. 70.* & cum alijs in *prima allegat. num. 74.*

73 Lo tercero, porque el ser causatiua la diction, y por quanto, no turba lo que pretendemos, sino que conuiene con ello, pues auiendo nombrado en la primera parte los successores en sus bienes, queriendo que fuesse vn fideicomisso gradual, da la razon, de por querer que sus bienes, y lugares sean in-

divisibles, y anden juntos, lo qual no induze nueva forma, ni fideicomisso, sino que fortifica el que va ha-
ziendo en vna escritura continuada, vt in terminis
probat Fuffario *quest. 351. num. 25. ibi: Nam quando
stat consecutiue videtur testatorem voluisse reddere ra-
tionem, quare sic fecit illas substitutiones, nō autem no-
uas personas vocare, Rota Romana decis. 221. num. 2.
p. 2. relata in alia decisione eiusdem Rotæ, de qua in de-
cis. Peregr. 134. n. 15. & seqq. & pulchre declarat Cæ-
phal. conf. 510. num. 7. & seqq.*

74 Y no dicen otra cosa los Autores que circa
el contrario, porque Petra *quest. 5. en el nu. 41. vers.
Tertius casus*, habla en caso muy diferente, vt pater
ibi: *Tertius casus est, quando testator prohibuit bona
sua alienari; & per modum cause finalis, adiecit, quia
vult ea conseruari in familia sua: y lo mismo prosig-
ue, y repite en el num. 46.*

75 Pedro Surd. citado en el *conf. 67.* refiere en
su caso *nu. 2. vers. Nec obstat*, la clausula que dezia:
*Quia vult domum perpetuo remanere in agnatione,
& in proximioribus agnatis, de agnatione ipsius testa-
toris;* y con todo esso defiende en todo el consejo,
que no se ha de hazer extension a nuevas, y diferentes
personas de las expressadas.

Y assi con lo dicho queda satisfecho este argumē-
to, y corroborada nuestra pretension por sus mismos
Autores.

76 El tercer argumento de las palabras, *perpe-
tuamente, y que por ningun caso, ni tiempo se dividan;*
y que hallandose geminadas, bastan a induzir nuevo
fideicomisso, ex Surd. *d. conf. 67. num. 36. lib. 1.* Se res-
ponde, que la contraria opinion, es mas comun, ex
Fuffario en las palabras, y lugares referidos en el pri-
mer papel, *nu. 84. & 85.* y Surdo, cuyas palabras re-
fiere el contrario en el *num. 104.* habla en el caso que
di-

12

diximos arriba, y lo repite in eodem, num. 36. vt patet ibi: *Dixit enim testator velle, quod domus perpetuo remaneat*, &c. y pues esta clausula, y palabras omnino deficiunt in nostro casu. Sord. Fuffar. y todos, pugnant pro nobis.

77 Al quarto argumento de la palabra, todos mis successores; se responde, que estas no se pueden aplicar a nuevos, y diferentes successores, sino a los que dexaua nombrados, con quien habla, vt in prima allegat. nu. 80. sin que importe lo comprehensiuo, y vniuersal de la palabra todos; nam verba vniuersalia intra chancellos subiectæ materiæ continentur, & eius metas, aut naturam actus non egrediuntur, l. emancipari 36. ff. de adaptionib. glos. in l. 1. verb. Vnusquisque, C. de Sacrosanct. Eccles. Geminian. cons. 29. num. 3. § 4. Raudent. de analogis, lib. 1. cap. 15. à nu. 313. Francisc. de Pont. cons. 63. num. 63. Fuffar. quest. 339. num. 83.

78 El quinto argumento lo propone, diziendo en el num. 109. y 110. que por auer llamado el pariente mas cercano por linea masculina, en caso de contrauencion, comprehende mas personas de las expressadas; maximè, por auerlo llamado con la misma prohibicion.

79 Respondese con lo dicho en el primer papel à num. 86. cum multis sequentibus: yaora se añade que este caso, y llamamiento no induze nuevo, ni diferente fideicomiso del que dispone, y ordena en toda su clausula, y se ha de entender precisamente en continuacion del primero, pues no implica contradiccion, el que si contraviniesse algun poseedor, ò descendiente de los nombrados, llamasse el agnato, que entre ellos mismos huuiessse, sin auer de recurrir a otros agnatos remotos de los llamados, pudiendo

diendo auerlos entre ellos mismos, y en quien se verificaua con toda propiedad.

80 Y si se replicare, que los llamados, y sus descendientes tenian ya llamamiento, sin ser necesario boluerlo a llamar; se respondio a ello *in l. allegat. a num. 89.*

81 Y se añade que no ay inconueniente en que vno tenga dos llamamientos, alterum in generali, por descendiente de los llamados; y otro como agnato mas cercano al tiempo de la contrauencion; maximè, porque este era llamamiento especial, y el otro general, de quo est textus expressus *in l. sed si plures, § fin ff. de vulgari*, donde se pone por exemplo la institucion condicional, y puta la substituciõ, diziendo, Titio sea mi heredero, si la naue viniere, y si Titio no fuere mi heredero por no venir la naue, sea el mismo Titio mi heredero, *l. fin §. Titius de vulgari*, ibi: *Titius heres esto si sicum Meui do lego, Sticus heres esto, si sticus heres non erit sticus liber heresque esto*, dõde saca Bart. por sumario, que la substitucion hecha a la misma persona instituida, se sustenta, y preualece si es mas plena, y favorable, que la institucion, a quien siguen todos los Doctores comunmente.

82 Y no puede negarse ser mejor este nombramiento especial de pariente mas cercano por linea masculina, que no el comprehendido en el general: pues quando se tome esta palabra linea masculina, en todo su rigor, y estrecho significado de varon agnato por linea masculina, si cõtrauenia el poseedor de la linea, y descendientes de la yme primero llamado, sino se hallasse este tal varon agnato en aquella linea, y lo huuiesse en la de Ausias el segundo, este aurà de entrar, prefiriendose a las demas personas de

de la linea del primero, en quien no concurrirle la tal calidad.

83 Y entonces se verifica el ser mas pleno, mejor, y mas útil, q̄ el q̄ él mismo tenia, como descendiēte de Ausias, porque este no llegaua, ni se verificaua hasta despues de acabados todos los de la primera linea: y así con este llamamiento especial se preferia a los demas de aquella linea, en quien no cōcurriese la calidad de agnato, con que se excluye el auer de buscar varō agnato, extraño, y remoto de los llamados, auendolo, y pudiendolo auer entre ellos mismos: y esta es la verdadera inteligencia de la materia, sin que pueda tener replica.

84 Lo segundo se respōde, que no es cierto en el hecho el dezir, que el pariente mas cercano por linea masculina, estē llamado en esta clausula con la misma prohibicion de enagenar, porque no ay en ella tal palabra, y es equiuocacion: y así no se aplica el consejo de Cephalo 318. num. 88. lib. 3. pues alli la auia muy expressa, con que podia arguir della, pero no donde falta.

85 El sexto argumento es dezir, que la vnica razon de prohibir la testadora la diuision, fue en fauor de la familia, y linaje Despuig, cō que todos los della tienen llamamiento, & quod hac ratio debet haberi pro expressa, ex Curcio Iuniore, Decio, & alijs.

Responde se lo primero, que quando se halla expressada la razon, vt bona remaneant in familia non est mirum, que por ella se amplie en algunos casos, y se estienda a llamamientos diferentes de los ya hechos, ex Bart. in l. pater filium, §. fundum, ff. de legat. 3. per legem cum pater, §. dulcissimis, de legat. 2. de qua latē Castil. libr. 6. cap. 169. per tot. Fuslar. quæst. 351. a num. 24.

86 Lo segundo, quia prohibitio alienationis absolutæ est odiosa, nisi facta fuerit fauoræ familiæ, Fussar. *quest. 676. numer. 1.* Et y para que se pueda hazer extension della, de vn caso à otro, ò de vna persona a otra, es preciso, quòd ratio sit apposita in prohibitione, videlicet, vt bona conseruentur, vel remaneant in agnatione, vel familia; idem Fussar. *quest. 678. à num. 3.* vbi latè comprobatur, Et in *questioni 679. num. 13.* donde refiriendo infinitos dize: *Fundamentum huius declarationis est, ratio expressa in prohibet, quæ ampliat omnem dispositionem, &c.* & latissimè in *quest. 888.* Yen todas las demas que prosigue, es con este supuesto de auerse expressado esta clausula, & nõ aliàs, la qual falta en nuestro caso, y assi aunq̃ algun Autor aya dicho lo contrario, nil obstat, siendo esta resolucion comun, y recibida.

87 Lo tercero, porque quando no està expresada en la disposicion, entra la duda, y materia controuertida, de si lo tacito ha de obrar lo mismo que lo expreso, quòd satis controuersum est: porque todos los Doctores hablan quando la razon se halla expresada, aliàs no lo estando, entra luego otra duda, de si la razon tacita, y congeturada es vna sola, sin que pueda auer otra que mouiesse al testador.

88 Porque pudièdo auer otra, no basta, Fussar. *quest. 685. num. 14. ibi: Ampliatur nono, ut necesse sit causam esse expressam, nec sufficeret causa tacita, quando dudum esset, an testator etiam ex alia causa potuisset moueri, nam indubio dicendum esset causam fuisse fauorem prohibiti: cui ipse potest renuntiare, Et indubio non est recedendum à regula, ita Et benè comprobatur Socin. &c.*

89 Y en duda se presume que se mouio ad disponendum, no por vna, sino por muchas razones, y el que se funda en que fue sola vna, lo ha de prouar, cui-

14
euidenter, ex Farinac. in fragment. criminal. p. 1. in
cap. extensio, à num. 181. Castillo lib. 6. cap. 170. à n.
8. usque in finem.

90 Y en nuestra clausula no se puede dezir,
que puso doña Beatriz la prohibicion, por fauor de
la familia Despuig, absolutamente; pues la pudo po
ner, y puso, para que se conseruassen los bienes indi
uisibles entre los llamados, y sus descendientes in
infinitum, por cuyo fauor lo hazia, y no de otros
estraños, y remotos, a quien no auia nombrado, y
esta es razon natural, y que no tiene respuesta.

91 Y con esta inteligencia, obran lo mismo,
y se entienden las palabras, perpetuamente, y que en
ningun tiempo se separen, de nuestra clausula, vt ele
ganter probat Curt. Iun. cons. 218. num. 14. & la
tius Petr. Surd. vol. 3. consil. 448. numer. 26. ibi:
Respondeo etiam, quod dictio semper restringitur, &
limitatur ad terminos fideicommissi expresse inducti
& operatur, ac si dictum fuisset in casibus in quibus su
pra feci substitutiones, volo, quod semper succedant pri
mogeniti; quia dictio semper intelligitur secundum sub
iectam materiam Bald. in leg. aduersus in fine, C. de
usuris, l. 1. in l. 1. n. 35. ff. soluto matrimonio, Camill.
Visitar. num. 167. Propterea cum praecedentes omnes
substitutiones factae sint sub conditione si Ludouicus
decesserit sine filiis, dictio semper restringitur ad illum
casum, ita interminis respondet Alexand. d. cons. 139.
num. 3. vol. 6. idem de dictione in infinitum resoluit
Cephal. in cons. 269. nu. 46. post Decium in cons. 291.
num. 5. & 6. & hoc stante utraque dictione semper,
scilicet, & in infinitum, probat multis authoritatibus
Odd. d. cons. 66. num. 116. Ideo adeum remitto, & in for
tioribus terminis, quando dictum fuit semper in per
petuum, & in omni futuro tempore, tenuit Bologneta
dicto cons. 15. num. 53. ubi dicit, has clausulas intelli
gi

gi in casibus expressis non quod testator voluerit multiplicare substitutiones, & novas inducere, & facit; quia dictiones quoque in perpetuum, & in infinitum, varias cum habeant significationes restringuntur, & intelliguntur, secundum subiectam materiam Barbae. in cons. 20. col. 2. vol. 4. Doctores in l. 2. in princip ff. solut. matrim. ubi Crot. Carpal. & Ripa, & probavi in cons. 298. num. 15. Hæ igitur dictiones nihil proficiunt ad nouum inducendum fideicommissum.

92 Peregrino decis. 134. num. 22. ibi: Vltimas ad verba omnino in perpetuum, & continuo respondebatur non obstare cum sufficiat, quod verificentur durante illa descendencia Cæsaris, & Anibalis, quos omnes refert & sequitur Fuffario d. quæst. 351. num. 26.

93 Y concordando dos opiniones en contradas, & in casu fortiori, idem Fuffar. quæst. 683. n. 19. ibi: Aut adsunt verba perpetuitatis, & tunc, aut possunt cōmodè operari, sine ampliacione precedentis fideicommissi. ut si dictum sit instituo filium, cui decesserit sine filiis substituo fratres, & eorum filios in perpetuum: Item prohibeo alienari bona, quia volo perpetuo manere in familia, & hoc casu mortuo filio cum filiis erit extincta omnis substituo, nec prohibitio quicquam operabitur, quia testator sensit ex prohibitione inducere perpetuum fideicommissum inter fratres, & eorum descendentes eueniente casu substitutionis, & sic prohibitio in hoc casu operabitur in perpetuum.

94 El septimo argumento, es dezir en el num. 113. y el siguiente, y lo prosigue à numer. 118. que auiendo llamado al pariente mas cercano por linea masculina, quòd hoc nomen collectiuum respectit totam domum, & familiam, ex vulgato consilio Ancharr. 27. & traditis à Fuffar. quæst. 499. num. 7. Crauct. cons. 984. num. 20. vers. Prohibitio, plane.

¶ numer. 132. versicul. Causam enim, libr. 6.

95 Respondeste, que Fussario auiendo referido *in d. num. 7.* los que siguen à Ancharran. y Socin. resuelue lo cõtrario en el *n. 10.* vt patet, ibi: *Sed contra quod ratio agnationis, nõ sit habita, ita vt filia, vel sororis, quæ sunt de domo agnatione, & familia admittantur, probatur in l. voluntas, C. de fideicõmis. & in specie scribunt Corn. & alij in d. l. voluntas, Socin. Sen. cons. 227. col. 9. vers. Prima est, lib. 2. Paris. cons. 20. num. 30. & seqq. lib. 2. & cons. 47. num. 55. & seqq. lib. 3. Cephal. cons. 53. n. 85. & seqq. lib. 1. Hon. ded. cons. 56. num. 31. lib. 2. Rota Roman. in collectis, per Farin. decis. 282. p. 2. vbi latè, ibi erant vocati proximiores de domo, & ego plenius, etiã dixi quæst. 352. & quæst. 363.*

96 Y no obsta el cõsejo de Craueta, q̃ cita el cõtrario en el *num. 114.* y cuyas palabras buelue à referir en el *119.* porq̃ demas de q̃ tiene cõtra si à Fussar. y los que refiere en el *num. 10.* estaua nombrado en aquel caso la familia de Arinea, vt ex eius verbis apparet, y aqui no ay palabra de la familia, ni linage Despuig.

97 El octauo argumento, de que no ay en la clausula palabras repetitiuas, se responde. Lo vno, que quando no las huiera, no necessitauamos de ellas, auiendo lo demas que se ha fundado; pues siẽdo vna clausula continuada, no necessita dellas.

98 Y lo otro, que las ay muy claras; porque dize: *Prohibo a todos mis successores en los dichos lugares;* lo qual es repeticion expressa de los que auia nombrado, vt *in prima allegatione num. 80.* con las quales quando la prohibicion se huiera hecho in oratione poenitus separata, se entiendo, y limita a las substituciones precedentes, sin extẽsion a otras nuevas, ex Fussario *quæst. 683. num. 20. vers. Sextus casus est, cum sequentibus:* quanto mas siendo todo

una clausula consecutiva, y continuada, vt in l. fin.
de reb. dub. ibi: Continuata scriptura, ita cauerat, &
latius in prima allegat. num. 78. vers. La razon es.

Tertius Articulus.

De la perpetuidad.

¶ 100 Dize lo tercero el Abogado contra-
rio (con supuesto de que este vltimo versiculo se ha
de juzgar por clausula distinta, y separada, y sin cõne-
xion, ni consecuencia de lo demas; nã alioquin non
procedit) que en ella ay formado vn vinculo, mayo
razgo, ò fideicomisso perpetuo para toda la familia
Despuig, el qual resulta de la exuberante prohibi-
cion de diuidirse los bienes, que encarga a todos los
poseedores de sus lugares, y de auer añadido, en ca-
so de contrauencion, *Venga al mas propinquo parie-
te*; sed hoc excluditur ex sequentibus.

¶ 101 Lo primero, porq̃ el supuesto de ser clau-
sula distinta la del vltimo versiculo, no es cierto, si-
no lo contrario, vt in articulo præcedenti, pero ex
suppositione, que lo fuera; se responde, que en este
versiculo, ni en toda la clausula no ay palabra que se
nõbre, ni trate doña Beatriz de la familia Despuig,
con que es imposible dezir, ni fundar vinculo, ni fi-
deicomisso en fauor de la tal familia, ex dictis in pri-
ma allegat. in art. 2. num. 5. & 6.

¶ 102 Lo segundo, porque las palabras: *Prohibo
a todos mis successores*, no se induze fideicomisso para
la familia; supuesto que comprehenden por su natu-
raleza a los successores estraños, sin restringirse a los
del linaje, ni de la sangre, l. pater, §. penult ff. de legat.
3. vbi glos. Bart. & ceteri: y aunque ay Doctores q̃
lo limitan a los successores de la familia, y sangre, ef-

16

to se entiende, quando se añade la calidad de varo-
nes, aliás non est recedendum à proprietate sermo-
nis, vt patet ex Fussario *quæst.* 688. *nu.* 4. donde auie-
do en el *num.* 5. referido los Autores contrarios, di-
ze en el *num.* 6. *Hæc autem secunda opinio retinenda*
erit in duobus casibus, quorum primus est, quãdo testa-
tor fecit mentionem de heredibus masculis, quia tunc
intelligitur de descendentibus, Socin. Sc.

103 Lo tercero, porque el prohibir a sus suce-
sores la diuision, ò enagenacion de los lugares, non
duze fideicomisso, quando no se nombra persona en
cuyo fauor se haze, y se tiene por causa desnuda, y q
no vale, l. *filius familias*, §. *Diui*, vers. *Quasi nudu præ-*
ceptum reliquerint, ff. de *legat.* 1. l. *pater filiam*, §. *Iu-*
lius Agripa, §. *1. Lutus in principio*, de *legat.* 2. Fus-
sar. *quæst.* 685. à *num.* 7. donde estiende, y ampli-
la conclusion, aunque prohibicio sit in rē, & facta ver-
bis perpetuitatis, y en otros muchos casos.

104 Sin que obste dezir, que aqui està señalada
persona, por cuyo fauor ha de valer, y induzirse el fi-
deicomisso, pues està llamado el pariente mas pro-
pino: quia respondetur, que despues del, ni están
llamados sus hijos, ni hecho otra substitucion algu-
na, de que se prueua con euidencia, que no quiso in-
duzir por este llamamiento vinculo, ni fideicomisso,
sino antes lo puso para dar fin, y acabar el que en su
concepto dexaua hecho.

105 Yes lo mismo, que si en tal caso huuiera lla-
mado vn Hospital: Tùm, por lo que dixe in i. *alle-*
gat. à *na.* 86. Tùm, porque en saltando palabras, no
se pueden, ni deuen suplir conjeturalmente, l. *re-*
regrin. de fideicommiss. art. 11. *num.* 27. Fussar. *quæst.*
284. à *num.* 1.

106 Tùm, porque si doña Beatriz lo quisiera,
era facil dezirlo de la manera que supo dezir, y nom-
brar

brar al principio de la clausula el linage de Cauani-
llas, y el de Villarrasa para otro proposito, per argu-
mentum vulgare, de quo in l. unica, §. sin autem, C.
de caducis, cap. intercorporalia, de translatione Epif-
cop. Castil. libr. 4. controuers. c. 14. Salgad. de protect.
Regia, tom. 1. fol. 54. num. 229.

107 Tùm, porque siendo el tal pariente el vlti-
mo llamado, tendrá los lugares para disponer de
ellos, como libres, aunque no se puedan diuidir, ex
l. qui solidum, §. fin. de legat. 1. cum similibus.

108 Tùm, porque el pariente mas cercano, q̄
se hallare al tiempo de la enagenacion, succederà en
los lugares, en virtud desta substitucion; la qual se en-
tiende per vulgarem, pero que despues de auer goza-
do de su llamamiento actiuo, quede tambien graua-
do a restituirlos a otros, formandose vn fideicomis-
so passiuo, gradual, y perpetuo entre todos, repugna
a mil conclusiones, de quibus Fussar. quest. 441. nu.
2. vers. Primò, cum sequentibus, y a las que resuelve, q.
479. num. 1. §. 2. 23. §. 24. y en la quest. 382. y en la
441. §. 479. Molin. lib. 1. c. 5. à num. 23. y en el cap. 6.
num. 14. vbi etiam Additionator Lima.

109 Tùm, porque el pariente mas propinquo
deste versiculo no se halla grauado, ni prohibido de
enagenar, ni las palabras puestas arriba en el fideico-
misso gradual se refieren, ni pueden referir al tal lla-
mamiento, porque ni lo dize la testadora, y el refe-
rirse a èl, repugna a las reglas de la repeticion, con q̄
la calidad puesta en la institucion, o en algunos gra-
dos; no se repite en otros, ni en la substitucion, l. sub-
conditione 73. de hered. instituend. l. quæ conditio 39.
de condit. §. demonstrat. l. vltima, §. Seyo, de legat. 2. la
re Castillo lib. 2. cap. 4. à num. 39. y en terminos de
prohibitione alienationis, l. pater filium, §. fundum
Titianum, de legat. 3. quia prohibitio alienationis
est

17

est contra ius commune, Castil. d. c. 4. nu. 40. Fuffar.
quest. 679. per tot.

110 Y porque siendo la tal prohibicion odio-
sa, no se puede entender repetida en este vltimo lla-
mado, vt cum Imola, & Molina, tradit Castil. d. cap.
4. num. 36. vers. *Quarta & vltima*. Y porque la par-
te contraria pretende, que en este llamamiento del
pariente mas propinquo empieça vn mayorazgo ag-
naticio, no solo diferente, sino contrario, y repugnã-
te al gradual, y ordinario que dexaua hecho: y assi
no es possible repetir en este la prohibicion sin pala-
bras expresas, contra tot iuris principia.

111 Tũm, porque no estando calificado este
llamamiento de pariente mas propinquo, con el gra-
uamen de enagenar, como no lo està, es equiuoca-
cion de la parte contraria, y de algunas sentencias
en que se ha dicho, que està grauado, cum eadẽ pro-
hibitione, pues no ay tal palabra en el, siendo neces-
sario que las huiera expresissimas, y claras.

112 Præsertim, siendo cierto, que el versiculo
referido no lo puso la testadora para hazer fideico-
misso nuevo, ni para estender el que dexaua hecho,
sino para cõseruar el gradual, y que no se enagenas-
sen sus bienes, & ideò induc̃ta ad vnum finem con-
tractum effectum operari non debent, l. *legata inuti-*
liter, de adim. legat.

113 Lo quarto, porque supuesta la prohibiciõ
de enagenar, y nombramiento de personas, en cuyo
favor se haze, resulta vna questioñ muy controuerti-
da entre los mismos Iuris Consultos, y Autores: v-
trum ex prohibitione alienationis, extra familiam
inducatur fideicommissum, tam in casum alienatio-
nis, quam in casum mortis, la qual prosigue Fuffar.
d. q. 688. per totam.

114 Y en el primer caso lo propone, diziendo
I ante

ante numerum primum, ibi: *Primus casus est, quando prohibitio alienationis facta est non simpliciter nuda causa, & persona, sed hoc modo prohibeo alienationem bonorum, ut in familia remaneant, vel in descendibus, vel in agnatione.*

115 Y pues en nuestra clausula, no ay tal razón, no importa este caso, sino el segundo, que propone en el num. 106. *vers. Secundus casus*, donde resuelve con la comun de quantos han escrito, reprouando tres, o quatro, que solo contradizen que no se induze por ella fideicomisso gradual, y sucesiuo en caso de morir, sino solo en el de enagenacion, que es cosa temporal, y no perpetua; pero añadiendose la palabra, *Volo in familia remanere*, entonces será fideicomisso perpetuo, in vtrumque casum mortis, & alienationis, vt latissimè proseguitur desde el num. 110. y las demas questionnes que propone desde la dicha es con presupuesto de auer clausula, vt bona in agnatione remaneant, alioquin nō datur fideicommissum.

116 Lo quinto, porque quando queramos suplir en el versiculo referido vn fideicomisso formado, actiuo, gradual, y passiuo, y que en el se dixesse q se hazia, vt bona in familia conseruentur, añadiendo, no solo las palabras que tiene la prohibición, sino otras mucho mas exuberātes, y apretadas, significatiuas de perpetuidad, nos hallamos en los terminos del *Authent. de restitut. fideicommissi, §. nos igitur, collat.* en que dispone el Emperador Iustiniano, que semejante fideicomisso no se estiende (por apretadas que sean las palabras de la prohibición) mas de hasta la generacion quarta.

117 Y aunque tratado de la materia, distingue Fuffario in *quest. 381.* algunos casos que no tocan, dize en el 4. num. 23. *quòd quando facta est prohibitio,*

tio, vt bona remaneāt in familia, vel agnatione, tūc prohibicio non egreditur quartam generationem; etiam, quòd dictum sit, quòd bona perpetuo conseruentur in familia, vel alia verba perpetuitatis sint apposita per dictum Authenticum, vbi in comprobationem infinitos refert.

118 Et quamuis en el *nu. 25.* refiere otros Autores que dizen, que quando por la exuberancia de las palabras de perpetuidad, ò por otras en q̄ se declara la voluntad del testador de auer querido estender el fideicomisso, vltra quartam generationem, q̄ tienen, quòd tunc debet attendi talis voluntas, & nō constitutio Authenticæ (que es lo q̄ procura esforçar el Abogado contrario en la segunda parte de su informacion à *num. 160.* donde en el 164. refiere las palabras de Fussario, donde pone algunos numeros in eius probationem).

119 Es de advertir; lo vno, que las palabras de este versiculo no prohiben la enagenacion, sino solo la division de vnos, y otros lugares: y esto es lo q̄ manda con palabras apretadas, pero no la enagenacion dentro, ni fuera de la familia.

120 Y solo pone la palabra, perpetuamente, para el mismo proposito, ibi: *Sean perpetuamente unidos, e inseparables: Et ideo*, son mucho mas apretadas las que pone Iustiano in *dict. Authent.* y sin comparacion mucho menores que las que cōsidera Fussario, y Autores que refiere para apartarse de la disposicion del Auth.

121 Maximè, porque todos hablan con el supuesto de auerse dicho, quòd bona perpetuo conseruentur in familia, que es el caso de que hablamos, y que refiere en el *numer. 23.* y siendo esta la razon potissima, en que todos se fundan, deficit etiam in nostro casu.

Y lo

81
122 Y lo otro, porque si bien algunos curiosos, como Cuiacio, y Hermanopulo, quieren quitar la autoridad del Authent. Esto será para escuelas, y no in iudicando, & consulendo, como lo confiesa, y reconoce Fussar. *dict. num. 24. ibi: Quamuis enim nouella ista sit dura, & videatur repugnare voluntati testatoris, quando considerauit personam permanentiam bonorum in familia; attamen, cum sit scripta seruanda est, l. prospexit. ff. qui & a quibus, & secundum eam iudicandum erit, cap. 4. dist. 4.*

123 Y en el num. 27. para seguir la opinión que propone en el 28. y contrauenir al Authentico, dize: *Et hæc opinio, mihi magis placet cum sit conformis menti disponentis, tota difficultas, est in dicta nouella, ad quam varie respondens præcitati DD. apud quos videndum erit;* con que reconoce bien claro, que fino es respondiendole con las circunstancias de los casos, quòd indubio nõ est ab eius dispositione recedendum.

124 Y supuesto que don Christoual, y su hijo, segun parece del arbol, están vltra quartam, & quintam generationem frustra, quieren valerse deste versiculo, y por el mismo quedan excluidos del llamamiento.

125 Lo sexto, porque el pretender induzir fideicomisso en este versiculo, repugna a muchas reglas brocardicas, porque el fideicomisso escarga, & reputatur odiosum, *l. coheredi, §. cum filia, de vulgari;* & ideò el que alega fideicomisso, tiene obligaciõ de prouarlo, y para ello, verba debèt esse clarissima, & concludentia de necessitate, nam si possunt alium parere effectum, quam fideicommissi, nouum fideicommissum non inducitur, *l. pater, §. filiam, ff. de leg. 3. Fussar. quæst. 441. num. 4. & 5. vbi addit non sufficere probationem dubiam, sed necessariam, & certam iniure, & in facto.*

Y por-

126 Y porque faltando en este versículo palabras de donde poder induzir fideicomisso nuevo, y diferente del que dexaua hecho, no pueden suplirse, pues qualquiera interpretacion ha menester palabras en que fundarse, *l. Gallus, §. quidam rectè, ibi: Si ex verbis incipi potest, de liber. & potb.* y es materia peligrosa, que al testador, que pudo disponer vna cosa, y no lo hizo, se le añada disposicion nueva, diferente de la expresa, por conjetura de voluntad, de si lo quiso: porque no se ha de atender, sino solo a si lo dispuso, vt per Alex. & Ias. in *l. 3. Cod. de lib. prater. Dec. conf. 159. num. 5. Surd. conf. 448. num. 34.*

Quartus Articulus.

De la agnacion.

127 No solo no se contenta don Christoual con que en este versículo aya vn fideicomisso perpetuo, in casum contrauentionis, & etiam mortis, sino que tambien pretende que lo sea de agnacion rigurosa (porque de otra suerte no puede tener llamamiento) quod tamen, se desagua por muchos medios, que cada vno es peremptorio.

128 Lo primero, porque doña Beatriz no dize, que lo funda para conseruar agnacion, que es el caso que propone Molin. *lib. 3. cap. 5. nu. 18.* Ramon *conf. 100. à num. 147.* y la razon es, quia in hac agnationis materia non præsumitur vnica, nisi clarè probetur, vt post Bart. & alios, tradunt Aretin. *conf. 27. n. 3.* dicens, quòd ratio agnationis est motiua, & non præcisa, ita vt ex alia disponens moueri non potuerit, optimè Beroius *conf. 115. nu. 21.* & omninò *conf. 120. num. 16. lib. 2.* vbi amplius dicit, quòd non est finalis, sed potius opinatiua, Menoch. *conf. 802. n. 79.*

lib. 9. Decius *cons.* 314. *num.* 3. *in fine*, & *num.* 4. Petrus Ioann. Ancharr. *quæst.* 66. *num.* 12. plures referens Honded. *quæst.* 1. *num.* 64. *cons.* 8. *numer.* 55. lib. 1.

129 Lo segundo, porque estando hecho por doña Beatriz en su clausula vn vinculo, y mayorazgo regular, y ordinario, con llamamientos especificos, y claros, si de la palabra, *Pariete mas propinquo por linea masculina*, se huiera de arguir, y formar mayorazgo de agnacion, todo aquel quedaua reuocado, quod ab horret à verisimilmente.

Quia nemo præsumitur mutasse iam à se disposita, l. 3. ff. de probat. l. *Lutius Titius in fine*, de legat. 2. cap. maiores, de Baptismo, cap. licet, de procuratoribus in 6. l. *eum qui*, de probatio. l. *eum qui*, §. pro parte, de his quibus, ut indignis, ibi: *Nec enim rationem iuris, ac possessionis veritatem inducere diuisionem voluntatis*, l. *eum qui ædes*, ff. de vsucap. l. *ius nostrum*, de regulis iuris, vbi quod eadem res non debet diuerso, duplici, vel cōtrario iure cēseri, quam exhortat Salgado de protect. Regia, part. 2. cap. 7. à nu. 23. fol. 320.

130 Y esto procede aunque sea en diferentes disposiciones, vt latè comprobat Menoch. lib. 4. præsumptione 165. *num.* 9. y antes se presume error, que mudança de voluntad, l. *quoties*, §. *tantundem*, de hæredib. instituend. Menoch. d. lib. 4. præsumptione 165. per tot. maximè *num.* 14. & lib. 6. præsumpt. 37. à nu. 10. Mascard. tomo 3 conclus. 1423. à nu. 8. Mantica de cōiectur. ultim. lib. 12. tit. 1. per tot. August. Barbof. axiomathe 230. verb. *voluntas*, n. 7.

Et ideò, en vna misma escritura, y disposicion, multo minus præsumitur correctio, & ad eam euitandam omnis alia interpretatio adaptanda est, vt probant præcitati Doctores in eisdem locis, & præcipuè

puè Decius *cons. 38. num. 4. vers. Verba autem*, &
in cons. 391. num. 6. quam refert & sequitur Mantica
vbi proximè, *num. 26. in fine.*

131 Et melior licet vulgaris text. *in l. non ad
ea, de conditio. & demonstratio. vbi, quod si parè legatū
est, & incontinenti heres sub conditione damnatus, &
rogatus est dare, perinde est, ac si iuncta subiecta scrip-
tura, idem legatum esset, ut vel præsens vendicari, si
hoc voluerit legatarius, vel cum conditio extiterit ab
herede peti possit: Donde, porque el legado puro
no quede derogado, ni alterado por el condicional
que se sigue incontinenti, se interpreta que al lega-
tario se le dio eleccion para pedir luego el legado,
como puro, o esperar el cumplimiento de la condi-
cion, para pedirlo como condicional, & hoc, ne te-
stator videatur in continenti se corrigere, ut expen-
dit Bart. *in l. in repetendis, col. 1. ff. de legat. 3. Pere-
grin. de fideicom. ff. art. 16. num. 3.**

132 Y para que se entendiera correccion de lo
dicho, y proueydo en la primera clausula, era neces-
sario, que expressamente lo dixera, y no bastan ge-
neralidades, congeturas, ni argumentos, *argum. l.
fin. C. de indicta viduitat. Tollend.* Ne tamen quæ-
dam ambiguitas simplices animos moueat, etiam
expressè sancimus Senatus Consultus, quod circa
eam factum est, non solum in foeminis, sed etiam in
masculis Cæsare: nam quod non mutatur; quare
stare prohibetur, *l. precipimus, C. de appellat. l. si duo
bus, C. de addimen. legat. vbi dicitur, quod legatum
indubio non censetur reuocatum, Cephal. cons. 67.
num. 4. & 5. & cons. 267. vbi respondit testatorem
non videri mutasse voluntatem, nec reuocasse lega-
tum, nec conditionem; nisi quatenus verbis expres-
sit, Paris. cons. 61. num. 48. vol. 2. Roland. cons. 31. nu-
23. vol. 4.*

Ale-

133 Alex. conf. 69. num. 3. vol. 5. dicens, quod
vbi potest capi aliqua coniectura cessat præsumptio
ademptionis, l. si quis in princ. de testament. vers. Sed
hoc ita, ff. de legat. 3. Mantica de coniectur. ultim. vo-
lunt. lib. 7. tit. 2. num. 3. ibi: Secundo adducitur, & hoc
est iustissimum fundamentum, quod cum lex corrigens
desiderat aliquo expressim fieri necesse est, quod illud
verbis singularibus exprimat, nec sufficit, quod ex
coniecturis tacite colligatur, idem Mantica lib. 12. tit.
1. num. 11. Crauet. conf. 570 num. 15. vol. 4. Cuman.
conf. 148. dubio 1. Surd. conf. 426. num. 38. vol. 3.

134 Lo tercero, cō el mismo supuesto de auer
hecho doña Beatriz vn mayorazgo con llamamien-
tos específicos, no es credero, que con sola vna pa-
labra equiuoca, y dudosa (vt statim dicemus) quisies-
se corregirlo, l. si quando, Cod. de inofficioso, ibi: Nec
enim credendum est huiusmodi, verbo totam obserua-
tionem multis vigilijs excogitatam, atque inuentam
euertere velle, cap. Ecclesia vestra 57. de electione, dō
Francisco del Castillo en las decisiones de Sicilia, to-
mo 2. decis. 153. à nu. 43. ibi: Ideò bene dixit Raudens.
variar. resolution. cap. 40. num. 38. & conf. 35. nu. 69.
70. & 89. ridiculum esse per vnum verbum velle elude-
re ordinationem tanto studio factam, & idem firmat
conf. 35. num. 69. & sequentibus, & Binius conf. 302.
num. 40. vsque ad 45. vol. 1. & conf. 116. num. 10. vol.
2. Surd. conf. 210. num. 11. Pruchmam. conf. 49. n. 113.
Casanat. conf. 15. nu. 42. Paul. Leon. lib. 2. ultim. vo-
lunt. conf. 27. num. 28. vbi ait nefas esse, propter vnum
verbulum euertere, & pesundare totam dispositionem.

135 Maximè, porque desta inuerisimilitud na-
ce el no atender en estas palabras a lo que suenan en
su propio sentido, sino a que la testadora, como po-
co practica, y muger pusolo que no entendió, como
sucede en los Notarios, y Escriuanos, que cō hazer
cada

cada dia testamentos, las mas vezes los yerran, añadiendo palabras, que no entienden, contra el cōcepto, y voluntad de los testadores, ex traditis a dō Francisco del Castillo, vbi proximè num. 42. ibi: *Et dicit Eugen. cons. 66. num. 22. vsque ad num. 28. Quod menti est inherendum, & de verbis non curandum; nam sepe contingit, quod notarij verba ab ipsis non intellecta apponunt, ex eorum incuria, & Sfortia cons. 65. n. 18. dicit in verbis testamenti, & ponderatione illorum non posse fieri magnum capitale; quia verba notariorum non ponuntur ad liberam, sed sepe superfluo inculcantur, Berret. cons. 16. num. 13.*

136 Mandel. Albenf. dict. cons. 24. num. 11. ibi: *Et in vniuersum ad prædicta considerandum est, quod error, vel ineptia notarij nō debet nocere, sed debet admitti interpretatione verisimilis, ut per las in Auth. nouissima, num. 30. Cod. de inoffic. testamento, & vulgare est, quod mens testatoris vincit verba, ut tradit Bart. in l. non aliter, ff. de legat. 3. & est textus in l. pater Seuerinam in principio, ff. de cond. & demonstr. ubi eius Additionator alios refert.*

137 Lo quarto, porq̃ tratando Fussario nuestro punto en terminos en la quest. 499. quando fidei commissum dicatur constitutum agnationis fauore, discurre por algunos casos.

El primero es, quando testator in fideicommissio adiecit rationem, ut bona conseruentur in agnatione; y entonces resuelue, que será fideicomisso agnatiuo (y este no es el nuestro) in quo deficit omninò hæc clausula, & ratio.

El segundo es el presente, de quo in numer. 2. ibi: *Secundus casus est vnum, vel certos agnatos substituit. & hoc casu non dicitur factum agnationis fauore, nisi appareat testatorem eos substituisse gratia conseruandi agnationem, Deci, &c.*

138 El tercero, de quo *in num. 3.* quando vocatio est facta per nomina civilia, & collectiua, vt si testator substituit illos de agnatione, de familia, de domo, de casata, de cipo domus: in quo casu cita Autores, que dizen; quod sit habita ratio agnationis, pero *en el nu. 10.* tiene lo contrario, ibi: *Sed contra quod ratio agnationis nō sit habita, ita vt filie, vel sorores, quę sunt de domo, agnatione, & familia admittantur, probatur in l. voluntas, Cod. de fideicommiss. & in specie scribunt Corn. &c.*

139 Este caso es mas apretado, que el nuestro, en el qual no està dicho, quòd bona conseruentur in agnatione, ni que sucedan los de la agnacion, ò familia Despuig; y aun quando tuuiera estas dos calidades, es exclusiuo del fideicomisso de agnacion, y los casos siguientes, quarto, quinto, y sexto no tocan al nuestro.

140 Pero el septimo, de quo *in nu. 15.* es ponderable, porque quando supongamos que el llamamiento dixera: venga al mas propinquo pariente varon por linea masculina (añadiendo la palabra *varō*, que falta en nuestra clausula) resuelue Fuffario *in d. num. 15. vers. Septimus est casus, quod quando testator vocat masculos excludendo; maxime feminas videtur fecisse, vt bona in agnatione conseruentur*; pero lo limita, quando no hizo mas llamamientos, ni passò adelante, sino que lo dexò en aquel primero, que en esta parte es nuestro caso a la letra, porque de mas de no auer llamado varon, sino pariente mas propinquo (que es caso diferente, vt postea dicemus) quando lo huuiera llamado, no passò adelante, ni le substituyò a sus hijos, ni a otros algunos.

141 Et ideò quadra lo que dize Fuffar. *en el n. 17. ibi: Limitatur hic casus, quando simpliciter est facta substitutio, de aliquo masculo, nec ulterius processit testa-*

testator vocando masculos in longa serie substitutionū,
nam ut vocatio masculorum inducat coniecturā, quod
testator voluerit formare agnationē requiritur, quod
non solum aliqui sint substituti in uno gradu substitu-
tionum, sed necesse est, ut digressio facta sit ad alios gra-
dus in quibus semper masculi sint vocati, ita declarat,
Et bene Curtius Iun. &c.

Y aunque en el num. 18. refiere DD. en contrario
de la limitacion, dize en el fin, prima tamen opinio
mihi magis probatur.

142 El caso 11. lo propone en el num. 28. quan-
do estan llamados descendientes por linea masculi-
na, sin auer añadido la palabra varones, y en este re-
suelue tambien contra la agnacion, ut patet ibi: *Un-
decimus casus est, quando vocati sunt descendentes per
lineam masculinam, nec dictum est descendentes mascu-
los, Et hoc casu non dicitur habita ratio agnationis, Et
ideo, Et feminae erunt admitende Paris. cons. 40. num.
43. Et seqq. lib. 2. Cephal. cons. 134. nu. 41. lib. 1. Man-
tica de coniectar. ultim. lib. 6. tit. 15. num. 4.*

143 Tandem idem Fuffar. eadem quæst. nu. 29.
declara los casos precedentes; videlicet, quando es
varon el que dispone, porque siendo hembra, los li-
mita todos, refiriendo infinitos Doctores, y aunque
en el num. 30. alega otros a quien el mas asiente en
contra de la declaracion, es, quando foemina testa-
trix potuit habere rationem agnationis suæ, vel etiā
mariti, & filiorum ab eo susceptorum.

144 Y supuesto, que doña Beatriz no tuvo hi-
jos, ni descendientes, quedase en pie la limitacion,
quod non fuerit habita ratio agnationis, y por lo me-
nos vendrà a estar en duda de si la quiso, ò no, & in
ca ita scriptum reliquit Molin. de primog. libr. 3. cap.
5. num. 73. ibi: *Decima sexta conclusio, quod quādo ma-
ioratus à foemina processit, nunquam in casu dubij di-
iis.*

inducendum erit *fœminam* propter *masculos* remotiores ab eius *successione* *excludendam* esse, quod *consultant* *Anchar.* ubi quas plures refert: y añade, post eos, quod intelligendum est etiam, quando *adsunt* *coniecturæ* ex quibus *fœmina*, propter *masculos* *excludi* solet, ab illis enim ex hac *coniectura* *discedendum* erit, alias namque hac *conclusio* nullius effectus esset, cum semper *inductio* *fœmina* *exclusa* *consenda* non sit.

145 Y condon Iuan del Castillo, Peregrin. Fufar. Ramon, y otros dize, quòd est verissimum Addition. ad Molin. num. 73. § 74. fol. mibi 235. y lo mismo tiene Fufario quæst. 404. num. 19. ibi: *Declaratur* *secundo*, ut non procedat, quando cessat ratio *agnationis* *conservandæ*, ut quia *fideicommissum* sit *constitutum* ab extraneo, vel à muliere, vel initium habuit à *fœmina* *instituta*, quia tunc *masculus* ex *fœmina* *veniret* Bald &c.

146 Lo quinto, porque doña Beatriz no dize absolutamente, que venga al mas propinquo pariente por linea masculina, sino lo limitò luego, diciendo, el qual por justicia podrá venir a la *succession* de mis bienes, dando a entender, y declarando por esta limitacion, que no avia de suceder qualquiera, siendo varon por linea masculina, sino que avia de ser aquel que por justicia, y derecho se le deviesse la *succession* de sus bienes.

147 De donde se sigue exclusion precisa de dñ Christoual, y su hijo, pues quando tuviere llamamiento por agnato de la familia Despuig (que no le tiene) que justicia, razon, ni derecho podrá hazerlo *successor* de los bienes de doña Beatriz, auiendo varon tan cercano, como el Conde de Alualat, a quien se le deve por todo derecho? De manera, que aunque don Christoual tenga vna calidad de varon por linea masculina, faltale la segunda, de poder suceder por

por justicia en los bienes de doña Beatriz, y aunque el Conde no tenga la primera, se le ha de preferir por la segunda de pariente mas cercano: porque la calidad de la cercania, està duplicada, diziendo; al mas propinquo pariente mio, y luego; el qual por justicia podra venir a la sucession de mis bienes.

148 Y mas se ha de atêder a la vltima calidad, mayormente auendola tambien puesto al principio, por la vulgaridad de la ley pacta nouissima, C. de pactis, y de la l. *Ballista, ff. ad Trebel.*

149 Lo sexto, porque en todo este versiculo, no ay llamamiento de varon alguno, como tampoco en la primera parte del fideicomisso gradual hecho en los hijos, y descendientes de Ausias el mayor: imò, despues de acabados, estan llamadas las hijas de Pedro Samboy, y tampoco estan llamados varones en el testamento de Iuan Despuig, padre de doña Beatriz, a quien ella se refiere, con ser agnato Despuig, y señor de los lugares.

150 Y se verifica, porque las palabras de que vsa doña Beatriz, son comprehensiuas de varones, y hembras, porque en la prohibicion de diuidir sus bienes, vsa de la palabra sucesores, quòd verbum tam masculos, quàm fæminas comprehendit, y la substitution del pariente mas propinquo, igualmente significa hembras, y varones, & ibi: *El qual de justicia podria venir a la sucession de mis bienes.*

151 Con lo qual es temerario, y sin fundamento el dezir, que està contemplada la agnacion en este versiculo, donde el llamamiento no es de varon mas propinquo, sino solo estar puesto en el genero masculino, el qual por su naturaleza incluye tambiẽ las hẽbras, l. 1. C. de condit. insert. l. *Lutius, §. ultim. ff. delegat. 2. Fuffar. cons. 60. num. 22. Et in quæst. 363. Vtrum agnatis, vel agnatione vocatis veniant fæ-*

⁸³
mine, en la qual ita resoluie in num. 1. Sepissime supra in multis questionibus dictum fuit masculinum continere femininum, nunc specialiter videndum est, an agnatis vocatis ad fideicommissum, & feminae sint comprehensae? Afirmatiua opinio tenenda est, quam probat text. in l. pronuntiatio, § fin. ff. de verb. signif. & l. voluntas, C. de fideicommissis. & in specie hanc sententiam probarunt Socin. & c.

152 Y en el num. 2. pone el caso en que esto no procede, videlicet, quando fideicommissum relinquitur pro conseruatione agnationis, quod in nostro caso omnino deficit, vel saltim, hoc ipsum est de quo quaeritur

153 De lo dicho se sigue, que en este versiculo no ay, ni puede auer vinculo, ni fideicomisso de agnacion, & consequenter, falta el cimiento, y apoyo de la pretension contraria.

154 Præterea, porque en caso de faltar los hijos, y descendientes varones, y hembras de Iayme, y Ausias, llama a las hijas de Pedro Samboy, con q se excluye la agnacion, vt per Molin. lib. 3. c. 5. num. 29 35. & 50. & post multos Castill. tom. 2. p. 4. num. 178. & tom. 6. cap. 133. num. 2. & seq. Ram. cons. 100. n. 406. Fular. de substit. quest. 490. nu. 22. & quest. 480. nu. 10. p. 2. in recentio. vbi quod per vocationem feminae aliquo casu. excluditur praesumptio agnationis, quod repetit decis. 486. num. 4. p. 1. Ludouic. decis. 433. num. 15. Sesse in responso post decis. 264. num. 22.

155 Et iterum, porque quando este fuera fideicomisso de agnacion rigurosa, con todo esso auian de suceder en el, saltim, las hēbras que fueren agnatas; quia in illa controuersa questione, an quando vocatur linea masculina, vel descendentes per lineam masculinam, vel per virilem sexum: la mas verda-
de-

24

dera, y cierta opinion, es la de la *glos. in l. Gallus, §. nunc de lege, verbo, nam etsi, de liberis, & posthumis*; laqual admite a la hēbra agnata, extraditis à Fussar. *quest. 346. à num. 19.*

156 Y aunque en el 12. cita à Paulo de Castro, y a otros muchos por la contraria; en el *num. 31.* dize, que es materia confussa, y sutil, y no se resuelve en ella, como tampoco en el *conf. 60. num. 26.* pero tratando de los casos claros, dize en el *nu. 32.* quod tunc non continetur fœmina agnata, si testator vocavit masculos per lineam masculinam descendentes; y en el *num. 42.* quando el fideicomisso se hizo, vt bona in familia conseruentur: y assi faltando estas dos calidades en nuestra clausula, viene a ser caso claro, y en que no duda, ni puede Fussario.

157 Y que la opinion pro agnata sea la mas cierta, lo prueua Antonio Fabro de erroribus, decade 28. errore 10. & latissimè don Iuan del Castillo *lib. 2. controuerf. cap. 2. à num. 7. & rursus, lib. 5. cap. 91. num. 84.*

158 Y pues doña Camila, que puso este pleyto al tiempo de la enagenacion que hizo don Pedro en doña Eufrafia, tiene llamamiento preciso, & consequenter, su nieto el Conde, que no ha de perderlo por ser varon.

159 Lo septimo, porque la verdadera inteligencia destas palabras del pariente mas propinquo, y lo que solo por ellas quiso dezir doña Beatriz, es que llamaua en caso de contrauencion al pariente mas propinquo por la linea de su padre, que era la masculina, y no por la femenina de su madre, y este es su verdadero sentido, sin que por el se altere cosa alguna de lo dispuesto, ni se induzga nuevo fideicomisso, diferente, y contrario del que dexaua hecho, y como tal se deue abraçar, cum & significatio verbo

borum non repugnet, huic sententiæ, & voluntas
testatoris congruat, *l. si Ancillas, delegat. 1.*

160 De manera, que en el caso desta clausula,
la palabra *linea masculina*, solo significa la linea que
empeçò en el padre, y abuelo de doña Beatriz, co-
mo varones (hoc est) linea que se produze, y causa
dellos, vt pulchrè considerat Bald. vel secundum al-
ios, Salicet inter consilia, Ancharr. *conf. 95. in ques-
tione, quæ vertitur sub num. 7.* vbi tenet verba ex li-
nea, seu prole patris assumi initiatiuè, quasi ab stipite
in persona patris, & intelligitur de linea substantiæ
descensiva masculorum, siue sceminarum, non autè
de linea qualificata agnationis continuatiuè.

161 Este consejo de Ancharrano, licèt nō ita
emendatum reperitur inter consilia Baldi *conf. 321.*
lib. 3. donde *sub num. 6.* dize, que la palabra *sub linea*
Petri significat originem, & stipitem, vt in l. 1. §. nūc
videamus, ff. de coniungend cum emancip lib. eius, &
post alios Mieres *2. p. quæst. 6. num. 10.* dicit, lineam
paternam esse cuius caput est pater: y es muy pro-
pio, y natural sentido de la palabra linea, entender-
la initiatiuè, y no continuatiuè, vt probat Bald. An-
charran. Decius, & alij, quos refert Crauet. *conf. 250.*
num. 4. in fine, Menoch. *conf. 106. num. 226. lib. 2. §.*
conf. 205. num. 19 vol. 3. Riminald. *Iun. conf. 371. n.*
97. lib. 4. Raudens. *de analog. lib. 1. cap. 19. num. 6.*
Peregrin. *de fideicommiss. art. 22. n. 24.*

Quinimò, aun quando fueran palabras dudosas,
o equiuocas, se deuián entēder en este sentido (quā-
do pudiera tener otros) por la conueniente natura-
leza de la disposiciō que hazia, para no impropiar-
la, y que cessassen todos los inconuenientes referi-
dos, por ser regla asentada que las palabras dudo-
sas se han de interpretar, secundum naturam actus,
cui apponuntur, *l. ita stipulatus 115. ibi: Ob defuncti*

voluntatem, & ipsius rei naturam, ff. de verb. obligat. Bald. cons. 330. nu. 2. vol. 3. rationem adiiciens, nam quod naturaliter inest, pro expresso haberi debet, quasi natura ipsa loquente, l. cum quid, ff. si certum petatur, l. triticum, ff. de verb. oblig. Castil. lib. 5. controuers. cap. 86. & 87.

162 Vnde prouenit, quod quotiescumque verba instrumenti sunt aliquo modo reducibilia ad naturam concurrentis materiae, nunquam explicantur in alium finem, quia natura rei semper loquitur, & totum ipsius negotij progressum informat, l. quoties, de oper. libert. l. Gallus, §. 1. ff. de liber. & posthum. l. si prius, §. recta placuit, ff. de aqua pluua arcēda, Bald. cons. 330. num. 2. vol. 3. glos. & Bartul. in l. Prator, §. interdictum, verbo expressum, ff. de noui oper. nanciat.

163 Surd. cons. 179. num. 51. vsque ad 55. vol. 2. donde prueua doctamente, que la explicaciō de las palabras ha deser conforme a la capacidad del negocio, imitando sus casos, y efectos, sin faltar a ninguno dellos, pues no ay inteligencia tan poderosa, como la que se induze de la propia materia, que la disposicion incluye.

Quam obrem verba, siue præcissa, siue vniuersalia semper, & vbique dirigi debent ad eius proportionem, quatenus possibile fuerit, etiā cum aliqua improprietas, Alex. cons. 35. à uu. 9. & 10. vol. 4. Carol. Ruin. cons. 8. num. 11. vol. 3. Tiraquel. in l. si unquam, verb. Reuertatur, num. 38. C. de renocand. donat. Roland. de lucro dotis, quæst. 35. numer. 5. Philip. Decio in l. quoties idem sermo, num. 3. ff. de regul. iur.

164 Idem Philip. Decius cons. 397. incipit visso puncto, & considerato, nu. 6. dicit, quod clausulæ primogenitorum in Hispania sunt interpretandæ, iuxta consuetudinem, quæ est in Hispania in successio-

ne primogeniorum, Molina *lib. 1. de primog. cap. 3. num. 5.* & *lib. 3. cap. 6. num. 27.* & plura cumulans, & infinitos referens Mieres *de matorat. 1. p. quest. 38. à num. 63.*

165 Lo octauo, de lo dicho resulta, que el Cōde está llamado en la palabra, el pariente mas propinquo, por linea masculina (quando estuieramos en los terminos desta clausula) pues deciendo por linea recta de varon de Bernardo Despuig, abuelo de doña Beatriz (como lo pretende, y afirma la parte contraria en sus interrogatorios, y en el arbol que ha dado) porque esta es la linea contentiua masculina, y de varon, en que se hallò doña Beatriz, de quien tambien deciendo el Conde, porque el dicho Bernardo abuelo, tuuo de mas del padre de doña Beatriz a otro hijo llamado Ausias el mayor, primo hermano de la testadora, a quiẽ llamò en el fideicomiso gradual nominatim, y a sus dos hijos Iayme, y Ausias el menor de quien decien den el Conde, y doña Ana Ferrer.

166 Y esta es la linea contemplada, y que considerò, y llamò doña Beatriz, y el pariente mas propinquo suyo, que llamò por linea masculina, mas propinqua a ella, el qual se verifica en el Conde literalmente, y con toda propiedad, y por el mismo queda excluido el contrario, quando fuera descendiente de Bernardo el primero, a quien quiere hazer cabeza, y tronco para la familia Despuig, & hoc patet ex dispositione iuris.

167 Quoniam in illa que siuocata linea masculina, se aya de entender de la efectiua del que dispone, ò de la contentiua, que es in qua ipse continetur; la regla es, que solo se entiende la efectiua, sin comprehenderse los transversales de la contentiua, vt late resoluit Fuffar. *quest. 345. à nu. 1.* y esta recibe dos
limi-

limitaciones. La primera, quando testator voluit cōseruare agnationem, de qua *num. 5. § 15.* & hæc no se aplica a nuestro caso, en que ni està dicho, quòd bona cōseruentur in agnatione, ni tal se colige de la clausula tacitè, vel expressè.

168 La segunda es, quando aliàs verba essent superflua, vel si testator sciebat non posse verificari lineæ voluntatem in descendantibus, de qua *in numero 13.* y si don Gaspar quiere valer se della, diziendo, que doña Beatriz no tenia descendientes, con q̄ no podia entenderse de su linea efectiua, y que es preciso se entienda de la contentiua.

169 Se responde, que la inteligēcia de la linea contentiua en materia de trato sucessiuo, ò de fideicomisso gradual, lo declara el *cap. 1. in fine, de natur. succes. feudi*, ibi: *Ad solos, & ad omnes, qui ex illa linea sunt, ex qua iste fuit, & hoc est, quod dicitur ad proximiores pertinere, isti vero proximiores esse dicuntur respectu aliarum literarum.* Eccè, que primero el derecho de la linea excluye todos los parientes que no son della, para no los contar en el concurso de la proximidad, y se reduce la sucession à solos los de la linea, quia habita relatione ad lineam, ij dicuntur proximiores, vt in simili eundem modum exclusionis vlteriorum, & inclusionis illorum, qui sunt de linea proximi, & immediati stipitis, considerat Bald. *cons. 334. num. 6. § num. 10. vers. Cum ergo, lib. 3.*

170 Y explicando este *cap. 1.* nota Isernia en el fin, que para buscar la linea contentiua, quando falta la efectiua, siempre se ha de ir buscando àzia arriba el estipite inmediato, y proximo de la persona, q̄ falta, y que no tiene hijos, ad instar arboris, en quien es vna el tronco, y rama derecha, pero si aquella se corta, queda en la linea derecha la siguiente mas alta; y assi descendue, hasta la vltima; id enim, quod in

arbo-

170
arbore consideratur ascensiuè, para continuar la linea, y descensiuè, para quando se corta, perpenditur etiam in linea, seu successione hominum descensiuè para continuarse, y ascensiuè para quando se ataja, buscar la otra que queda derecha.

171 Lo qual se faca de la misma definicion de linea, que puso Iuan Andres in commento arboris consanguinitatis, y mas propriamente la ley de Partida 2. tit. 6. p. 4. his verbis: *Linea de parentesco, es ayuntamiento ordenado de personas que se tienen unas de otras, como cadena, descendiendo de vna raiz. Desuerte, que como en el arbol la linea sube de la raiz, en los hombres desciende: y assi la ley passa adelante, hazien do equiparacion de la linea a la cadena, en la qual si se quita el vltimo eslabon, es fuerça seguir el siguiente proximo, y si de vna salieren muchas, descensiuè, como de vn hombre salen muchos hijos, quitada la primera en quien estuuiesse la principal còtinuaciõ, quedaria por principal, y derecha la segunda, y assi las siguientes, hasta la vltima.*

172 Vnde Baldus singulariter *conf. 321. libr. 3. & Anchar. conf. 95. nu. 7.* en la clausula *proximior ex linea Francisci*, auiendo disputado si se auia de entender effectiuè ex linea præcedenti à Francisco, vel contentiuè ex linea in qua Franciscus continetur, hoc est à qua procedit, auiendoles parecido por consideracion que hizieron de algunas palabras de la clausula que alli se auia de tomar contentiuè, dicen q̃ no por esso ha de subir in infinitum à buscar el estipite, para comprehender todos los transversales, sino que ha de parar en el immediato à Francisco, que es su padre, y los que descendieren del, se diràn ex linea Francisci contentiuè, sin subir de alli arriba à buscar otro ascendiente mas remoto, como seria el abuelo, ò bisabuelo, que es singular entendimiento de las palabras referidas.

Y en

173 Y en lo que estará la diferencia de la sucesion de bienes libres, en que fue la clausula sobre q̄ escriuieron Bald. y Ancharran. à la de los mayorazgos, fideicomissos, y feudos (que es nuestra materia) es, que lo que Baldo, y Ancharrano consideran del proximo, para que pare alli la sucesion, ad exclusionem perpetuam, cæterum en mayorazgos, y feudos será solo para prelacion, sic vt extincta linea immediata illius stipitis, retro quæatur en el siguiente; y assi ascensiuè, hasta topar con el primer estipite, que fuere cabeça de toda la familia, vt in d. cap. 1. de natur. succes. feud. iuxta eius genuinum, & verū sensum, y a lo que ordinariamente se haze, y platica en semejantes sucesiones.

174 Esta doctrina, y declaracion la exhorna Castil. lib. 5. controuers. cap. 93. en el num. 15. fol. mihi 327. B. maximè in illis verbis: Sic etiam animaduertendum erit ad consilium illud Baldi 321. libr. 1. Quod reperitur inter consilia Ancharran. Et est cons. 95. Et cum eo Salicet. Cui non nulli consilium illud tribuunt, nam cum in clausula proximioris ex linea Francisci, disputasset an deberet intelligi effectiuè in linea procedenti à Francisco, vel contentiuè ex linea in qua Franciscus continetur, Et tandem resoluisent intelligendum esse contentiuè, aditiunt statim, quòd non ideo ascendendum est in infinitum ad querendum communem stipitem, Et vt transversales omnes comprehendantur, sed super sedendum esse in immediato à Francisco, qui est pater suus, Et ab eo descendentes dicentur ex linea Francisci, nec poterit supra ascendi ad querendum alium ascendentem remotiorem, veluti auum, Et pro auum, Et ibi, Et equali rationi Hispanorum primogenijs applicatur, quod ad prelationē dumtaxat, vt scilicet extincta linea immediata illius stipitis quæatur retro in sequenti, atque illa ascensiuè, quousque accedatur

O

ad

ad primam stipitem, qui fuit caput totius illius descen-
dentie, ut in dicto cap. 1. de natur. succes. feud.

175 Et iterum en el num. 24. vers. Quod attinet,
ibi: Tum namque ad eos maioratus successio deuolui-
tur, quia ex illa linea sunt, ex qua iste fuit, nam & hi
proximiores sunt, & quemadmodum quando linea as-
cendentium consideratur prius ad patrem, quam ad
auum, & prius ad auum, quam ad pro auum perueni-
tur: ita quoque in casu predicto deueniendū est ad pro-
ximiores ex eadem linea, antequam ad ulteriores per-
ueniatur, sic sanè descendentes ex primo vocato, qui
primam lineam constituit, & in quam prius venit suc-
cessio potiores erunt in successione, etiam si remotio-
ri gradu inuentantur respectu ultimi possessoris, quia
sunt de linea prima, & de ea ad alia transitus fieri ne-
quit quousque finiatur, & omnes ex ea descendētes de-
ficiant.

176 Esta misma doctrina la prosigue latísimamente en todo el cap. 93. & iterum repetit en el lib. 6. cap. 138. per tot. donde junta todo quanto se ha es-
crito: y añade que en el punto de mayorazgos, fidei-
comisos graduales, que contienen trato sucesiuo,
y en la sucesion lineal, la prerrogativa se causa por
la cercania, y proximidad, y por lo inmediato de la
linea; la qual excluye las demas que fueran mas re-
motas, aunque se halle en ellas alguna persona mas
cercana, quia de hoc est textus expressus in d. cap. 1.
de natur. succes. feud. y lo prueua, y assienta con Mo-
lin. Mieres, y Gutierrez, à quien sigue, y refiere lara-
mente in dict. cap. 93. del lib. 5. num. 25. & per totum
caput.

177 Y en entrambas partes saca por regla tã-
bien asentada por el cap. 1. quòd indubio facta men-
tione de linea intelligitur de recta, siuè quòd verbū
linea ad rectam referri debet nō ad inflexā, siuè trās-
uer-

28

uerusalem, vt in d. cap. 93. à num. 32. Et in d. cap. 138.
à num. 16.

178 Confirmase lo dicho con otra conclusiõ,
de qua Fussar. *quest.* 357. an videlicet proximior
vocato admittatur proximior per respectu succe-
ssionis, y concluye con la glos. in l. cum ita legatum,
§. in fideicommissõ, de legat. 2. y con quantos han es-
crito, que el llamado no ha de ser el de la sangre, y
parentela, sino el que della fuere mas proximo en la
sucession, & quod hic venit tantum in vocatione,
del pariente mas propinquo.

179 Demanera que no basta dezir don Chris-
toual, o su hijo, que es del linage, y familia Despuig,
in genere, sino que para ser comprehendido en la li-
nea recta de la testadora (que es en la de Bernardo
su abuelo, in qua ipsa, y el Conde de Albalat conti-
nentur) auia de estar en la propia de doña Beatriz,
vt probat Menoch. *cons.* 233. volum. 3. aunque habla
de la familia efectiua; pero la razõ es la misma, ibi:
*Illa autem minor propositio probatur ex eo, quod fa-
milie appellatio sumitur duobus: modis nempe in gene-
re, Et in specie. In genere, vt comprehendat omnes, qui sunt
de eadem domo, Et gente. In specie, vt solum comprehen-
dat eos qui à patre familias descendunt sicuti sunt filij,
nepotes, pronepotes, Et deinceps, qui sub ipsius patris
potestate sunt, ita aperte probat text. legis pronuntia-
tio, §. familie appellatio refertur, ff. de verb. sign. ubi
Paulus dixit, familie appellationem sumi, aut iure
proprio, aut iure communi. Iure proprio, qui sunt sub
potestate patris ab eo, scilicet descendentes. Iure com-
muni, qui sunt ex eadem domo, Et gente. Et ibidem de-
clarant Alciat. Et ceteri: At qui in dubio verba de-
bent intelligi in specie non autem in genere, vt tradunt
Bart. in l. hoc legatum, de legat. 3. Mathes. notab. 89.
Curc. lan. in cons. 5. n. 5. Goz. ad. cons. 6. num. 16. Et in
cons.*

82
conf. 60. num. 10. Et Tiraq. in l. Bonae, §. hoc sermone,
parte prima, nu. 85. de verb. sign. Ergo de propria fa-
milia, hoc est de filiis nepotibus, Et ceteris similibus
intellexit testator iste, non autem de ceteris agnatis:
hoc comprobatur ex traditione Bart. in l. peto, §. fratre,
num. 1. ff. de legat. 2. qui dixit, quod quando testator
insit aliquid relinqui in familia intelligitur de fami-
lia ipsius testatoris, idem Bart. in l. si cognatis, nu. 2. ff.
de reb. dub.

180 Esto que por derecho es tan asentado, y
cierto, lo es mucho mas en este versiculo, por auer-
lo declarado en el doña Beatriz, expresissimis ver-
bis, ibi: El pariente mas propinquo mio, el qual por
justicia podrà venir a la sucecion de mis bienes: lo
qual no puse, ni pudo poner para otro fin, que para
excluir otros parientes transuersales, que siendolo
por linea masculina, fuesen mas remotos, y aparta-
dos, a quien no llama, sino al mas propinquo suyo.

181 Et ratio est, porque con la palabra, mio, se
hizo a si cabeça, y tronco en este llamamiento, cō-
prehendiendo solo a sus parientes inmediatos, a su
persona, ò de la linea efectiva inmediata de su abue-
lo, e incluyendo a los remotos, nam hoc pro nomē
meum importat relationem ad personam disponē-
tis, & intelligendum est immediatē, non autem me-
diatē, l. qui liberis, §. hac verba, de vulgar. Et pupil.
cap. si pater, de testament. in 6. Lara de anniuers. Et ca-
pellanijs, lib. 2. cap. 2. num. 11. ibi: Nam hac pro no-
mina, meus mea meum, Et suus sua suum, important
relationem ad personam disponentis, Simon de Pratis
de interpret. ultim. volun. lib. 2. interpret. 3. dubitat.
2. solut. 3. num. 52. fol. mihi 277. Et hac relatio ad per-
sonam fit immediatē, l. qui liberis, §. hac verba, ff. de
vulgari, cap. si pater, de testamentis, lib. 6. Et conducit
l. argentum, vers. Siquis addiderit vestem meam, ff. de
aur.

aur. & argento legat. & tradit Collegium Bononiens.
in consilio pro Tribaltijs, num. 53. pag mibi 67.

182 Sequitur ergo in necessariam consequentiam, que en este llamamiento està comprehēdido el Conde de Albalat, como mas propinquo, y que ha de suceder abintestato: porque don Christoual, como el lo reconoce, y parece del arbol, està en grado muy remoto.

183 Prætereà, porque quādo en el llamamiento de linea masculina, se comprehendieran los trāsversales de linea contentiua, esto se entiende sucediendo primero, y prefiriendoseles, o los que son de la efectiua, y de que sintio la testadora, o de la contentiua mas cercanos a su persona, y linea inmediata, in qua continetur, por la regla vulgar, y asentada en fi deicomissos, mayorazgos, y vinculos (& etiam abintestato) quòd proximior præferatur remotiori, quando vel omnes nō possunt simul succedere, vel non sunt in eodem gradu.

184 Neque obstabit si replicetur, que el Conde de Albalat (aunque es tambien varon) le falta la calidad de agnato, mediāte la persona de su abuela.

185 Porque se responde, que aqui no està llamado varon, y pudo suceder, y entrò su abuela, vt supra diximus à num. 161. Maximè, auiendo puestto pleyto al tiempo de la contrauēcion, y siendo entonces la verdadera suceffora, ò por via devinculo, o de bienes libres, lo es tambien el Conde de Albalat su hijo, maximè siendo varon.

186 Lo nono, porq̃ de lo dicho nace, que el Conde en el vinculo gradual de doña Beatriz, tiene llamamiento específico, y literal, como descendiente por linea recta de Ausias el segundo, y de Ausias el primero, cuyas lineas fueron las contempladas, y predilectas de doña Beatriz, ò por lo menos cō pre-

lacion a toda la familia (que quiere adiuinar el contrario tiene llamamiēto por el del mas propinquo pariente por linea masculina) pues no ay razon, ni fundamento para pensar, que auiendo llamado a su herencia a Ausias el mayor, y sus hijos, y descendientes, y a las hijas de Pedro Sáboy Despuig, sin acordarse ella, ni su padre en sus testamentos, de que tenían otro pariente, luego en la otra, ò en la misma clausula quisiēse dilatar los llamamientos a otros, con exclusion, o prelacion de los que solo auia conocido, y llamado, y auiendo dicho, suceda el pariente mio mas cercano.

187 Este fundamento, quando faltaran leyes en su apoyo, bastaua la razon natural, *ut in l. scire, §. consequens, de excusatio. tut. ibi: Cuius fidem sufficit firmare ex ipsa naturali iustitia*: quanto mas auiedo por ella conclusiones tan firmes, pues no puede negarse que doña Beatriz amò mas a los descendientes de Ausias, su primo hermano, q̃ a otros, aunque fueren del linage, por todas las conjeturas que junta en el proposito Fussar. *quest. 468.* diziendo en la primera, quando quis est proximior testatori, nam, & tunc præsimitur magis dilectus, *l. Titius, de hered. instituendis, cum infinitos quos refert num. 1.* y la otra, de qua *in num. 15. ibi: Sexta, quando quis est primo vocatus, nam, & magis dilectus præsimitur, l. quoties, ff. de usufructu, vbi plura cumulat.*

188 Y la otra, por lo que dize en el nu. 23. ibi: *Duodecima est coniectura, quòd descēdentes præsūntur magis dilecti trāsuersalibus, per ea quæ dicta sunt in prima, & quarta coniectura, & probatur in l. cum auus, ff. de condit. & demonstrat. & in l. cum accutissimi, C. de fideicommissis.* Et in specie ita scribunt Bald. &c.

189 Et facit, quòd in proposito animaduertit
Mo-

Molin. de primog. lib. 3. cap. 5. num. 53. ibi: *Quamuis in hoc etiam dici possit, quod eadem ratio affectionis, quæ maioratus institutorem induxit ad præferendum filium, quem nouit, & ad quem maiorem affectionem habuisse compertum est, potuit etiam illum inducere ad præferendos illius descendentes, & si illos non cognouerit, quæ ratio ex l. cum auus, de condit. & demonstr. & ex l. cum accutissimi, C. de fideicommissis cum similib. deribatur. Quod summæ considerandum, atque cum casus occurrerit animaduertendum erit.*

190 Y la otra, quod quando plures vocantur nomine collectiuo, vel quando vnus vocatur indifinite per nomen collectiuum, ut proximior, &c. non omnes simul censentur vocari, sed ordine successiuo, ita vt proximior præferatur remotiori, glos. Bartol. & D.D. in l. cum ita, §. in fideicommissis, ff. de leg. 2. Castil. lib. 5. cap. 67. num. 20. Fuffar. q. 358. à num. 1. vbi plura cumulat: y aunque en el num. 17. lo limita quando el testador llama la agnacion, o familia, no fuya, sino de otro tercero; esto lo entiende en el mismo nu. 17. quando no auia parentesco entre el testador, y la familia del tercero à quien llama.

191 Y mas largamente en el num. 21. ibi: *Tertia est coniectura, quando esset coniunctio inter testatorem, & familiam, vel agnatos tertij vocatos; nam vbi cumque extat coniunctio inter testatorem, & familiam, vel agnatos vocatos proximior admittetur, ita Prætor. d. fol. 290. num. 28. ad medium, & Peregrin. cons. 46. n. 19. lib. 2. Et facit ratio nam in fideicommissis succeditur, prout ex forma iuris, vel statutorum ab intestato deferitur successio, glos. in l. cum ita, §. in fideicommissis, ff. de legat. 2. & ibi Doct. Odd. cons. 43. nu. 37. vbi asserit esse communem opinionem Peregr. cons. 47. nu. 16. lib. 2. & cons. 64. lib. 5. & in tract. de fideicom. art. 29. num. 20. & sequentib. Decian. cons. 7. nu. 71. & seqq. lib.*

lib. 5. Menoch. conf. 886. num. 8. Cephal. conf. 313. nu.
45. cum alijs congestis, quæst. 481. Atqui si inter voca-
tos ex aliena familia, & testatorem ad esset cõiunctio,
simul etiam daretur regulata successio ab intestato se-
cundum prærogatiuam gradus, & eadem successio re-
saltaret in fideicommisso ex præsumpta mente testato-
ris, ergo, &c.

192 La otra conclusion es, que el grauado à
restituir bienes à la familia, o a los agnatos, y descen-
dientes, no puede nombrar al mas remoto, omisso
proximior, l. heredes mei, §. ultimo, ff. ad Treb. con-
la quæst. 380. de Fuffar. de qua in prima allegatione à
num. 119.

193 Y lo mismo procede en las successiones ab
intestato, ex l. fin. Cod. de verb. signif. y se pudierã apu-
tar otras muchas, sino pareciera superfluidad.

194 Lo dezimo, porque la pretension contra-
ria, q̃ funda en este versiculo final, es con presupues-
to de que en el se formò vn fideicomisso de agnaciõ
rigurosa, en contrauiniendo el possedor, y quiere q̃
esto aya sucedido por auer dexado dõ Pedro hijo de
Iayme, el usufructo a su muger, y la propiedad al Hos-
pital de Valencia.

195 En que es de aduertir, que puede ser muy
disputable, si este caso fue de la enagenacion que qui-
so prohibir la fundadora; pero lo cierto es, que ni dõ
Luis quando intentò el pleyto, ni otro successor algu-
no suyo han deduzido este derecho, de q̃ por la con-
trauencion de don Pedro cesò el fideicomisso gra-
dual, y se huuo de suceder por el fideicomisso de ag-
nacion.

196 Attamen, quando estuuiera deduzido, y de-
clarado el caso de la enagenacion, pudiera obrar en
Pedro que enagenò, y sus descendientes, pero no res-
peto de los de Ausias el menor, que no eran descen-
dien-

dientes de Iayme, sino con llamamiento separado, y distinto, y sin dependencia de aquel; aliàs estuiera en mano, y voluntad de qualquiera de los llamados deshazer la disposicion, enagenando verè, vel fidei, *textus expressus in l. pater famil. 44. de hered. instituend. ibi: Respondi neminem ex alterius facto hereditati alligari, vel ex heredarì posse, l. Titia, §. si ea conditione, de legat. 2. ibi: Iniquum est eum cum sit inculpatus emolumento fideicom. carere.*

197 Expresè Cumanus in d. l. pater famil. Menoch. conf. 197. num. 7. in fin. Antonio Petra de fideicom. quest. 5. nu. 132. quos refert & sequitur Puffar. quest. 688. num. 74. in fine, ibi: Ne esset in libertate prohibiti, alienando eludere familiam, vel descendentes in quibus testator voluit bona conservari, Bald. in l. unica, num. 10. Cod. de his qui pœna nomine, dicens testatoris præceptum iniustum, & irrationabile quale foret istud seruandum non esse, Aretin. conf. 67. n. 10. Menoch. conf. 544 num. 10. vol. 6.

198 Lo vndecimò, y final, porque no solamente concurre en el Conde el llamamiento de la linea de Ausias su rebisaguelo, llamada expressis verbis por la testadora, como queda dicho, sino también todo el derecho, y llamamiento de la linea de Iayme, mediante la cession, y renunciacion que en el ha hecho doña Ana Ferrer vltima descendiente de aquella linea, segun parece de la seq. dela presentada, que està hecha con toda firmeza, y solemnidad.

199 A q̄ no obsta la cession que primero auia hecho en don Christoual, padre de don Gaspar, por conclusiones corrientes.

200 La primera es, por auer contrauenido dō Gaspar, y su padre a lo capitulado en la dicha primera cession, segun se refiere en la segunda (y no lo niega, ni puede la parte contraria) nam frustra postulat

Q

fident

fidem sibi seruari, qui fidem à se præstitam implere recusat, l. cum proponas 21. Cod. de pactis, ibi: Nec ad uersario tuo transactione, uti concedendum est, nisi ea quæ placita sunt adimplere paratus sit, González ad regul. 8. Chancel. glos. 17. num. 5.

201 Agustín Barboza in collectan. ad dictam legem cum proponas, ubi cum multis à nu. 4. ait, quod exceptio non obseruati contractus impedit litis ingressum, & dicitur litis finitæ, etiã si defectus non implementi sit in minimo, & quod potest opponi, quamuis statutum, vel lex Regia omnes exceptiones excludat, & potest fieri oppositio quodcumque, & post sententiã diffinitiuam, & in executione cartæ executoriæ, & quod potest suppleri à iudice, etiã parte non opponente, & ex officio, ubi infinitos refert.

202 La segunda conclusion es, por la cession del derecho de primogenitura, hecha por el poseedor en fauor de algun remoto, ipso iure, no vale en perjuizio del substituto anterior, y que tiene primer derecho, y grado, l. qui solidum, §. prædium, de legat. 2. l. peto, §. fratre, eodem tit. vers. Nec enim sequetium causa, per superiores imposterum lædi debet, l. quoties ab omnibus, C. de fideicommissis. ubi communiter DD. Tiraquel. de utroque retract. tit. 1. §. 16. num. 8. Molin. lib. 3. cap. 2. num. 24. Fossar. quæst. 524. nu. 15. §. 16. & latius in quæst. 597. per tot. Lima in additio. ad Molin. ad num. 21. ubi post plures quos refert, ait, quorum sententiam, tanquam verissimam probamus.

203 Et ideò, la cession hecha en don Gaspar, y su padre por doña Ana Ferrer, nullius est momēti, siendo tan remotos, vel pœnitus extraneos, en perjuizio de los descendientes, y lineas llamadas, y predilectas de la testadora.

La

204 La tercera, que quando doña Ana Ferrer
 tuiera facultad expresa, de que siendo la vltima pu-
 dieffe nombrar, y ceder en quien quisiessse, no se po-
 dia entender de otros, que de las lineas contempla-
 das, y comprehendidas en el mayorazgo, o fideico-
 misso perpetuo, porque aliàs resultaria correccion,
 y contrariedad manifesta, quæ admittenda non est,
l. non ad ea, de condit. cum pluribus, quæ tradit Meno-
 ch. *conf. 105. num. 43. cum seqq.* Fontan. *de pact. nupt.*
tom. 1. claus. 4. glos. 25. num. 23. cum seqq.

205 Vnde in terminis Socin. *conf. 251. num. 1.*
ad fin. vers. Ex quibus ultim. lib. 2. consuluit, quod si
 in principio dispositionis prohibita est alienatio fa-
 uore descendendum, & postea data est alicui pote-
 stas testandi, de bonis relictis à testatore intelligitur
 ea potestas concessa, dummodo non testetur extra
 descendentes testatoris, sed in descendentes, quoniã
 talis potestas ex superioribus dispositionibus restrin-
 gitur, & declaratur, nec est censendum, quod testa-
 tor voluerit se incontinenti corrigere hæc Socin.
 quo non relato, idem tenet Paris. *conf. 44. nu. 20.* §
 21. *vol. 3.*

206 Menoch. *conf. 497. num. 19. libr. 5.* § *conf.*
106. num. 35. vers. Quod tertium, § *nu. 36.* vbi in cau-
 sa Comitatus de la Oliua, tenuit, quod præcedenti
 vocatione familiæ, vel agnationis, si concedatur te-
 standi facultas restringitur ad eos, qui sunt de fami-
 lia, & eodem argumento in simili facultate disponē-
 di vtitur alios referens Boer. *decis. 202. num. 2. vers.*
Et sic per hanc disponendi licentiam, & in pulchra spe-
 cie Fontanel. *de pact. tom. 1. claus. 4. glos. 25. nu. 23.* §
 24. vbi proponit quæstionem, *n. 20.* & aliam eodem
 argum. decidit *nu. 28. vers. Hanc opinionem.*

207 Quæ fortius procedunt, aduirtiendo, que
 en la facultad de declarar, y nombrar sucessor, si ay
 pa-

palabras que importen absoluta, y libre facultad, se han de interpretar, iuxta arbitrium boni viri, quia ubi agitur de præiudicio tertij, etiam verba liberam facultatem denotantia redducuntur ad arbitrium boni viri, vt tradit Lupus *allegat.* 128. *nu.* 3. Alex. *conf.* 47. *nu.* 8. *vers.* Et hoc ubi agitur, *lib.* 1. *las. in l. si sic* 8. *nu.* 23. *de legat.* 1. Crauet. *conf.* 732. *alias* 232. *nu.* 28. *lib.* 4. *¶ conf.* 976. *nu.* 42. *lib.* 5. Mathæf. qui plures refert *singul.* 15. *nu.* 13. Menoch *de arbitr.* *lib.* 1. *quæst.* 6. *num.* 8. *¶ conf.* 411. *num.* 21. *¶ 22.* *lib.* 5. Cavalcan. *decis.* 31. *num.* 314. *¶ num.* 339. *¶ decis.* 36. *num.* 373. *part.* 2.

208 Y tratandose de cumplimiento de mandato, o comission agena, quælibet verba redducuntur ad arbitrium boni viri, vt tradit Bald. *conf.* 383. *nu.* 3. *vol.* 3. & nullum verbum est, adeo generale, quod ex consideratione debitarum circumstantiarum non debeat euidenter intelligi, & limitationem recipere, Oldrald. *conf.* 148. *num.* 7. quod pluribus exornat Olasc. *decis.* 169. *nu.* 9. *cum seqq.*

209 Y seria contra todo arbitrio regulado entender que se dio facultad de nombrar personas estrañas, o remotas de la familia para esta sucession contra la naturaleza del mayorazgo, vt in simili tradit Paul. *conf.* 335. *num.* 2. *vers.* Quarto quæro, *num.* 3. ubi consuluit, quod mandatum concessum ad alienandum feudum nobile, quibus mandatario videbitur, & placebit; intelligitur vt possit alienare innobilem, non in ignobilem, quia non debet mutare conditionem feudi, & pulchro casu Beroius *conf.* 103. *n.* 13. *vers.* 2. *¶ si cū seqq.* *lib.* 1. ubi respondit, quod concessio emphiteusis in tres generationes, ita vt his finitis possit eius dominus ad minus alteri concedere pro libito voluntatis intelligenda est secundum terminos iuris communis, videlicet, vt concedat proximiori agnato.

La

210 La quarta conclusion, porque la cession
ultima hecha en fauor del Conde, en quien reside
el derecho de las dos lineas primero llamadas, que
son las de Iayme, y Ausias, es firmissima, y aproua-
da por todos, pues con esso viene a ser el Conde el
inmediato, y sucessor legitimo, ex Molin lib. 1. cap.
6. num. 44. ibi: *Quod praesertim procedit si renuntia-
tio cessio, seu venditio fiat sequenti in gradu, prout ex
pluribus probant Iacob. de Bellouis. Bal. Mart. Lau-
den. Aluar. Praeposit. in cap. 1. §. praeterea quibus mo-
dis feud. amit. las. in l. quae dotis, num. 6. ff. solut. matri-
mon. Tiraquel. de primog. quæst. 26. num. 1. cum seqq.
Burg. de Paz. in d. proœm. legum, Taur. nu. 95. quæ
renuntiatio valida est, etiam si viuo praecedenti maio-
ratus possessore fiat, las. in l. pactum, quod dotali, num.
4. C. de collat. Decius cons. 445. num. 29. Xuares, in d.
repetit. legis quoniam 3. limit. num. 4. Tiraquel. qui
plures refert, de primog. quæst. 29. nu. 2. Burg. de Paz.
in d. proœm. num. 98. & plura referens eius additio.
& Fular. in locis nuper citatis.*

211 Con lo dicho, aunque no era necesario,
se responde facil a las ponderaciones del Abogado
contrario en este articulo.

Dize lo primero desde el num. 118. que la prohi-
bicion deste versiculo està hecha en contemplacion
del pariente mas propinquo por linea masculina.

212 Respondese, que la duda desta palabra no
consiste en esta conclusion, sino en quien se compre-
hende en semejante llamamiento, y luego si del solo
puede formar se vn fideicomisso gradual, no estando
llamados, ni substituidos los hijos del tal pariente,
ni hechos otros llamamientos algunos, vt supra di-
ximus; con lo qual deficit in multis el presupuesto,
y pretension de don Gaspar, y no le aprouecha, ni
puede valerse deste versiculo, y llamamiento.

R

Y aun-

Y aunque en los numeros siguientes, presuponie-
do que deste versiculo se induze mayorazgo, y que
es agnaticio para la familia Despuig, quiere aplicar
algunas conclusiones; se advierte, que siendo incier-
tos los presupuestos, o por mejor dezir faltando, no
se pueden aplicar las doctrinas, deficiente fundamē-
to, *l. egi tecum de exceptione rei iudic.*

213 Y no es buen modo de arguir el dar por fir-
me, y cōstante lo q̄ viene a ser la duda principal del
pleyto, cū hoc ipsum sit, de quo quæritur, *ut in l. Im-
peratores, ff. de tutelis*, Geronimo Grab. *cons. 100. nu.
37. lib. 2. ibi: Verum hy præsuponunt pro claro, id de
quo disputatur, quod est absurdissimum.* Doctor Ca-
sanate *cons. 50. num. 22.* y assi no ay que hazer caso,
ni necessitan de respuesta todas quantas doctrinas,
y autoridades alega en varias parres de su papel, cō
estos dos presupuestos, de que este versiculo haze un
mayorazgo perpetuo, y de agnacion rigurosa.

214 Dize lo segundo en el num. 136. que si es-
te versiculo no obrasse lo que el pretende, vendria
a quedar superfluo, quod non est dicendum.

215 Responde se, que esta palabra no se puso pa-
ra hazer nueuo, y diferente fideicomiso, sino para
firmeza del hecho, *ut supra* latē, pero quando se hu-
viera de admitir lo que pretende don Gaspar, tiene
las inteligencias, de quibus *supra*: y la propia, y ver-
dadera es, que el pariente mas propinquo avia de ser
de la linea masculina de su padre, y no de parte de su
madre, con que no queda superflua, y se desvanecē
la pretension contraria.

216 Quinimò, para evitar los inconvenientes
tan grandes que dello se siguieran, quando esto tuvie-
ra alguna impropiedad, que no tiene, se devia admi-
tir para cōservar, y no deshazer la voluntad, y acuer-
do de doña Beatriz, quia verba debent intelligi de
fa-

facto, & improprie, quando aliter intelligi non possunt, l. stipulatio ista, §. hi qui, ff. de verb. obligat. l. mulieri, §. si quis hereditarium, de condit. instit. l. quibus diebus, §. dominus, de condit. & demonstrat. y con Socin. Sen. Ruin. Cæphal. lo prueua, y ex horna Fussar. quæst. 20. nu. 59. vers. Vltius, y en la quæstion 351. num. 35. & quæst. 245. num. 23. ibi: Attamen, & verba impropriantur, ut seruetur voluntas testatoris, l. Insulam, ff. de præscript. verb. Claro, in § testamentum, quæst. 76. ubi testatur de communi opinione, Menoch. conf. 20. nu. 20. & lib. 1. præsumpt. quæst. 26. Mantica de coniect. ultim. volunt. lib. 3. num. 5. Præst. de interpret. ultim. fol. 135. num. 219. & sequentibus, & fol. 162. solut. 1. Peregrin. de fideicommiss. art. 34. n. 70.

217 Y es mayor inconueniente, y absurdo el vicio de la contradiccion, correccion, o repugnancia, que no el de lo superfluo, ut considerat Ioan. Riminal. conf. 79. num. 25. vol. 1. ibi: Nec obstat, quod illa verba essent superflua, quia multipliciter respondetur primo, respondetur quod magis debent interpretari, ut sint magis superflua, quam quod sint contraria precedentibus; & propterea talia verba non debent intelligi, ut sint contraria precedentibus, & iuris dispositioni, sed magis superflua, Mantica de coniect. ultim. lib. 12. tit. fin. num. 39. & post alios Castil. lib. 4. controuers. cap. 38. num. 26. donde en el num. 24. probat post Bald. Decium, Mazolum, Casanate, & Simon de Præst. quod verba potius debent reputari superflua, quam aliquid operentur in damnum eius, pro quo apposita fuerint.

218 Rursus, quia præsumptio superfluitatis est parum fortis, & non adstringens, Mantica de coniect. lib. 3. tit. 6. Surd. conf. 390. à num. 15. vol. 3. Castil. lib. 4. cap. 38.

219 Dize lo tercero desde el num. 121. que la pala-

palabra, *el mas propinquo pariente mio*, por ser indefi-
nita, le comprehende a èl, y a todos los del linage,
auiendose hecho este fideicomisso, fauore agnatio-
nis, y que no teniendo doña Beatriz descendientes,
es fuerça buscar la linea contentiua, en la qual auie-
dose hecho mencion de linea masculina, sin restrin-
girse a persona cierta, comprehende indistinta, y ge-
neralmente a todos los de la agnacion, y linage, &
propterea omnes, qui sunt ex ipsa domo dicuntur ex
linea domus, quæ non habet initium à testatore, pa-
ra lo qual cita *en el num. 126. à Menoch. Bald. Sesse,*
y otros.

220 Respondeste lo primero, que el dezir que
este es mayorazgo de agnacion perpetuo, y gradual
desde el caso dela contrauencion, deficit omnino de
fundamento iuridico, pues no ay palabra de donde
colegirlo, y es contra lo que arriba se ha dicho lata-
mente: y assi quantas ilaciones saca deste fundamen-
to son inutiles.

221 Lo segundo, porque quando lo sea, el de-
zir, que en el tienen llamamiento todos los que en
ella se hallaren indistintamente, y sin prelacion de
vnos a otros, es contra vn principio clarissimo, y as-
sentado de quantos hablan en ello, pues en materia
de trato sucessiuo, mayorazgo, ò fideicomisso en q̃
no pueden suceder todos, sino vno, ha de ser distin-
guiendose, y prefiriendose por la cercania de la linea,
y luego por el grado, sexo, y edad, vt latè prosequi-
tur Molina *lib. 3. cap. 4. à num. 13. vbi eius Addition-*
nator Castill. lib. 5. cap. 93. § 138.

222 Y en los terminos de estar llamado el mas
propinquo de la linea contentiua, lo resueluen Bal-
do, Ancharrano, y los demas, quos supra citauimus
à num. 186. que no se comprehenden todos los pa-
rientes indistinctè, sino que quando tengan llama-
mien-

miento, se han de preferir los vnos a los otros, por sus reglas ordinarias de linea, y grado, por su proximidad, y cercania: lo qual tambien se prueua de la misma palabra *pariente mas propinquo mio*, alias si todos generalmente se comprehendieran, como se pretende en cōtrario, quedaran superfluas, y sin misterio alguno, quòd non est dicendum, l. si quando, de legat. 1. cap. si Papa, de priuileg. in 6.

223 Y aũque alega para ello algunos Autores, ninguno lo dice, ni pudiera, por ser cōtra principios tan asentados, y solo lo que dicen es, que en sus casos se ha de atender a la linea cōtentiuua, pero sin distinguir entre ellos, quien se ha de preferir: en que tambien se adierte, que si las circunstancias en que hablan, y conjeturas de que se valen, no bastā a prouarlo, la conclusion contraria, y comun es en contra; videlicet, que en llamamiento de linea, se entiende solo la efectiuua, y no la contentiuua, vt patet ex Casti- llo, & Fusiario supra relatis à nu. 181. & expressius patebit, discurrendo breuissimamēte por los Auto- res que cita d. num. 126.

224 El Autor principal, y de quien todos los demas toman la doctrina, es Baldo *conf. 334. incipit in nomine patris*, aunque el Abogado yerra la cita, y este consejo a la letra, es tambien de Ancharra- no inter sua consilia 95. con adición de Saliceto en entrambas partes, el qual lugar, tantum distat de fa- uorecer el intento contrario, que es el indiuidual de que nos valemos, para que en la linea contentiuua se aya de buscar ascensiuè el proximo inmediato, y que no basta ser de la agnacion, siendo vltterior, vt supra diximus num. 186.

225 En patet ex verbis dicti consilij nu. 16. Mo- do ad propositum cum testatrix dixit propinquioribus. ex linea patris sui Fran. descendētibz oportet intel-

ligi de tali linea, quæ sit directæ, & sub qua incipiendo
à stipite Fran. patri dicti Gregorij contineatur stipex
autem fuit Ser Dominicus, à quo descendit Gregorius
eius filius: ex quo Gregorio descendit Fran. ex quo Frā
eisco descendit Gregorius, qui nunc est testatus. Etiam
homo bonus instituit, hæc est linea directæ patris dicti
Gregorij. Est & alia linea directæ, sub qua pater dicti
Gregorij non cōtinetur, scilicet linea, quæ est domina
Darda. Nam ex dicto stipite, scilicet dominico descen-
dit alius filius vocatus Petrus, & ex Petro domina
Darda linea, ergo sub qua continetur Francisc. est di-
uersa à linea dominae Dardæ. Et quia qualibet linea
incipit à limite, ut d. l. scemata à stipite, unde deriva-
tur, sicut à limite hospitij in cohatur lineæ diuersæ, per
quas itur ad cellulas diuersas, quæ sunt in domo. Cum
ergo domina Quayota testatrix dixerit, propinquiore-
bus ex linea patris, tantum descendētibz excludit om-
nes alias lineas propinquorum, non descendētiū ex
linea patris, siue vis intelligere initiatum patris, & sic
descensuē, siue intelligas ex persona patris contentiue,
siue subiunctiue, quæ initiat in stipite, scilicet in perso-
na Ser Dominici, in qua dictus Fran. cōtinetur, & ex
hoc infertur, quia cum domina Darda non sit de illa li-
nea, sed diuersa, quæ sub verbis adiecta testatrice pro-
latis non est comprehensa. Nec huic obstat, quod illa est
de eius agnatione, & sic saltem etiam agnationis potest
dici de linea Francisci. Quia respōdi, quod agnatio pro-
priè non habet lineam, sed latissimo vocabulo, & sic im-
propriè, ut legat. 3. l. non aliter, & ff. de verbor. sign. l.
eum qui vectigal. Nec de tali linea curauit testatrix,
cum se retulit ad lineam substantiæ, non qualitatis.
Ideò dixit ex linea agnationis ipsius fratris. Fateor er-
go, quod Francisc. & domina Darda de alia, & sic in
agnatione ipsius fratris possunt esse lineæ duæ, ut est in
casu nostro. Similiter ex prædictis infertur, quod cum
domi-

domina Ioanna non sit de linea patris dicti Gregorij patris Francisci, sed alia puta Gregorij dictae domine Ioannae aui materni, quod ipsa non comprehenditur in numero illorum propinquiorum, quibus testatrix relinquere voluit, & permixsit; nec obest, quod ipsa sit de linea transversali, quia verum quantum ad ipsum Franc. cui cognoscitur, sed non sequitur, ergo est de linea ipsius Franc. cum linea ista transversalis dimittat lineam, per quam descendebatur ad ipsum Franciscum, & diuertatur à Gregorio in Franc. & successuè in Ioannam.

226 Menochio citado en el conf. 924. tom. 9. n. 12. sigue, y refiere la misma doctrina del consejo de Baldo, teniendolo por de Ancharrano, y Saliceto, sin referir a Baldo, en cuyo caso dezia su clausula, ex linea masculina domus, la qual entiende, no de la efectiva, sino de la contentiva, sin tocar el caso de la prelación entre los comprendidos en ella, que es el punto de nuestro caso.

227 Lo mismo dize Cumanus en el conf. 2. sin tocar el punto de la prelación, demas de que habla contra la comun conclusión, de qua supra: y assi a él, y a Cephalo, a quien tambien cita el contrario, los reprueua Fossario in practitata quest. 345. nu. 5. ibi: Male ergo ab hac opinione dissenserunt, Cuman. conf. 2. num. 4. & Cephal. conf. 313. nu. 57. qui voluerunt, & transversalis contineri, sed Cumanus loquitur, quando testator voluit bona conservari in agnatione.

228 Menochio iterum citatus conf. 427. num. 25. & 16. habla in statuto, y sin tocar el punto de prelación, solo dize: Quae sane agnatorum linea comprehendit omnes ascendentes, & descendentes ex linea materna, necnon, & omnes transversales agnatos, & ob id comprehendit etiam transversales, qui descendunt ab antiquis supra patrem: lo qual no haze a nuestro pun-

pūto, pues si se le preguntara a Menochio quiē entre ellos tenia prelacion, dixera indubitablemente, que el inmediato se auia de preferir al vlterior, iuxta iuris principia.

229 Simon de Prætis, y Iuan Dilecto dicen lo mismo, refiriendose al consejo de Saliceto, y Ancharrano, fol. mibi 152. num. 43. donde cita a Dilecto para lo mismo.

230 Sesse decis. 49. p. 1. num. 9. solo dize, quod appellatione familiæ, vel Casalís in genere, se comprehende la efectiua, y la contentiua, sin tocar el pūto de la prelacion alli, sino en el nu. 11. adelante, ibi: *Quando igitur queritur an seruoniuersalis de linea materna debeat capi in indefinite, & vniuersaliter dic, quod non, sed debet intelligi de linea descendēti, & directa in qua mater continetur, & non de transversa* li: y assi es Autor en terminos por nuestra parte, y queda la doctrina, y conclusion, de qua in hoc articulo, llanissima, y sin contraditor, y desvanecido quanto en contrario se repite, in diuersis locis de su informacion.

Quintus Articulus.

De la legitimacion.

¶ En solo este articulo se puede librar el suceso del pleyto, aun quando lo dicho hasta aqui cessara.

231 Presuponen don Gaspar, y don Christoval su padre, que son varones agnatos de la Baronia Despuig, dando vn arbol en que hazen cabeça, y petrucio desta familia a Bernardo Despuig el antiguo, y que tuuo por hijos a Bernardo, Luis, y Francisco.

232 Que Bernardo el mayor, tuuo a Bernardo, y este a Iuan, y Iuan a doña Beatriz fundadora.

Que

233 Que el hijo segundo de Bernardo, llamado Luis, fue Maestre de Montesa.

234 Que Francisco el hijo tercero del dicho Bernardo, tuuo a Bernardo, y este a Luis, y Luis a Gaspar, y Gaspar a don Christoual, que es padre de don Gaspar, que oy sigue el pleito, con que pretende que es agnato de doña Beatriz por linea masculina de varon, como requiere la clausula en que funda su derecho, entendida a su modo.

235 Pero como este arbol es formado a su arbitrio, y en quien el Conde, ni los demas colitigantes conuienen (fino q̄ se lo han negado) valese don Gaspar de vnas prouanças hechas en este pleito, y de otras que ha presentado.

236 Y tambien se vale de las sentencias en otros pleitos pronunciadas, a que respõderemos por su orden.

Responde se a las prouanças.

¶ 237 Para inteligencia de quando, y en q̄ tiempo se hizieron las dichas prueuas (en que funda su derecho la parte contraria, y con que pretende auer legitimado su persona, el, y sus antecessores) se presupone lo siguiente.

238 Posseyendo la Baronia don Pedro Despuig, hijo de Iaime primer llamado, dexò por su testamento el vsufruto della a doña Eufrasia Llanzol su muger, y la propiedad al Hospital General de Valencia (como si fueran bienes libres) y assi los posseyeron algun tiempo.

239 Contra la disposicion de don Pedro se pusieron dos pleitos.

En 4. de Março de 1567. mouio el primero don Luis Despuig, sobrino del dicho don Pedro (hijo q̄ era de doña Ana su hermana, y de don Gaspar Despuig su marido) contra la possecora doña Eufra-

58
fia, y el Hospital, en que hizo prouança de testigos:
y por auer muerto don Luis pendiente el pleito, de-
xò por su heredero al dicho don Gaspar su padre, el
qual le profiguiò, y ganò sentencia en 11. de Diziẽ-
bre de 1578. en la Real Audiencia, y se confirmò en
reuiста en este S. S. C. en 9. de Febrero de 1582. y to-
mò la possession en virtud dellas, *memor. numer. 3.*
33. Et sequentibus.

240 Y por auerse inmiscuido en este primer
pleito don Iuan Valterra, marido de doña Camila,
en nombre de doña Francisca hija de entrambos,
le reseruaron su derecho las mismas sentencias a la
dicha doña Francisca Valterra, *mem. d. nu. 3. Et 32.*
Et 34. donde se pone la reserua a la letra.

241 El segundo pleito lo intentò doña Cami-
la (muger del dicho don Iuan Valterra) hija q̄ era
de Onofre Despuig, y nieta de Ausias el menor, a
quien llamò la testadora despues de la iime, en la for-
ma que arriba queda dicho en el primer articulo, y
le profiguiò la dicha doña Francisca, madre del Cõ-
de que oy le sigue.

242 Esta demanda la puso doña Camila en 28.
de Iulio de 1567. contra la dicha doña Eufrasia, y
Hospital, y contra qualesquier otras personas que
pretendiesse tener derecho a la Baronía, pidiédolo
en la mejor via, y forma que por derecho mejor lu-
gar huuiesse, *mem. nu. 1. Et 48. vers. Doña Camila,*
Et num. 56.

243 A este pleito se opuso don Luis, autor del
primer pleito, y hizo la prouança, de que luego se
harà mencion, y le han profeguido cada vno en su
tiempo, don Gaspar el primero, padre del dicho dõ
Luis, como heredero suyo, y don Christoual, y don
Gaspar el segundo, que oy litiga; y en el no se ha da-
do hasta aora sentencia alguna, porque las que refie-

re el memorial, han sido con diferentes personas, y pretensiones.

244 Y en este tambien se han inmiscuido, y opuesto don Iuan Rotla, y don Geronimo Sanz, *memor. num. 5.* sin embargo de que siguen otro pleito sobre la misma Baronía, contra el dicho don Gaspar, y pende en grado de suplicación, como diremos en su lugar.

245 La prouança que en este pleito, de que oy se trata, hizo dicho don Luis quando en el se opuso, fue en primero de Iulio de 1569. referida en *nuestro memorial num. 78. fol. 54.* y lo que della se colige en orden a la ascendencia de la parte contraria, cō Bernardo el antiguo para trauar la agnacion con doña Beatriz la fundadora, es como se sigue.

246 En el *artic. 15. num. 97. fol. 58.* se dize, que don Gaspar Despuig, padre del dicho don Luis, es el mas propinquo pariente varon de doña Beatriz, a que responden en el *vers. Ten quanto*, los testigos Gaspar Guitart, Luis Escriua, y Olomar, Melchor Sabater, don Antonio Sanz, y Iaime Senor, que assi lo creen, por quanto de toda la familia Despuig q̄ ha auido, y se ha conseruado en Xatiua, solamente se halla al presente el dicho don Gaspar el mas antiguo de los descendientes de la dicha linea, y añaden de publica voz, y fama, sin dar otra razon.

247 En el *artic. 16. num. 98.* se dize, que Bernardo el antiguo tuuo aquellos tres hijos, Bernardo, Francisco, y Luis, a que solo responde Melchor Sabater, que dize auerlo oido dezir en Xatiua a muchas personas, de cuyos nombres no se acuerda al presente lo que en el dicho articulo se dize, y que dello ha visto ser voz comun, y fama publica.

248 En el *artic. 18. num. 100.* se dize, que Bernardo hijo del antiguo, tuuo por hijo a Iuan (q̄ fue se.

88
señor de los lugares desta Baronia, y hermano de Francisco, y otros) a lo qual no ay mas de vn testigo, que es el dicho Sabater, que dize auer oido lo contenido en el articulo a personas antiguas, de cuyos nombres no se acuerda.

249 En el *artic. 19. num. 101.* se dize, que Iuan hijo de Bernardo, y nieto de Bernardo el antiguo, tuuo por hija a doña Beatriz fundadora: y en este articulo testifica solo Sabater, y dize, que conocio a doña Beatriz, y la vio posseer los lugares, y oyò decir, que los auia lleuado en dote; pero ignora si fue hija del dicho Iuan Despuig, ò de quien lo fuesse, *ut in dict. num. 101. vers. En este articulo.*

250 Y auiendo repetido en el *artic. 20. nu. 102.* que doña Beatriz fue hija de Iuan, y nieta de Bernardo, y bisnieta de Bernardo el antiguo, dize el Relator, *no ay testigo sobre este articulo.*

251 En el *25. num. 107.* auiendo preguntadose, que Bernardo el segundo fue primo hermano de doña Beatriz, dize el memorial, *es unico testigo Melchor Sabater, y solamente dize, que ha oido decir ser assi lo contenido.*

252 Articula se *num. 108. artic. 26.* que Francisco Despuig hijo tercero de Bernardo el antiguo, se casò con fulana Cifre (cuyo nombre propio no se sabe, ni se ha sabido hasta aora) en el qual es testigo singular Melchor Sabater, que depone de oidas, sin dar autor dellas.

253 En el *artic. 27. num. 109.* se pone, que el dicho Francisco Despuig, y la dicha Cifre procrearò por hijo legitimo, y natural a Bernardo Despuig, y en esto no ay testigos, ni otra prucua; siendo assi, q deste deriva el contrario su descendencia, sin q aya auido hasta aora quien lo sepa, ni lo aya oido, con q se desvanece quanto se articula, pues no ay, ni ha auido

do quien aya sabido de quien descendiò el dicho Bernardo, ni que huuiesse semejante Francisco que tu-
ruuiesse tal hijo.

254 En el 28. n. 110. se articula, que el dicho Bernardo Despuig contraxo matrimonio con Violante Sanz Ramon; tambien es singular Sabater, y depone de oidas, como en los demas, sin dar autor dellas.

255 Deste Bernardo, y de la dicha Violante dā en el arbol por hijos a Luis, Francisco, Bernardo, y Jaime; y del dicho Luis deriua su descendencia don Gaspar (padre de don Christoual, y abuelo del que litiga) de lo qual no ay testigo, sino Melchor Sabater, que depone de la dicha descendencia, desde Bernardo el antiguo, en la forma que se ha dicho.

En que es de advertir, que fuera de ser testigo singular, no sabe, ni puede saber cosa cierta: porque en el artic. 19. desta misma prouança, num. 101. auendose articulado, que Iuan Despuig primer señor de la Baronia de Alcantara, de su legitimo matrimonio procreò por hija legitima, y natural a doña Beatriz la testadora. Dize Sabater, que conociò a la dicha doña Beatriz, pero que ignora que fuesse hija del dicho Iuan Despuig, ò de quien lo fuesse.

256 Y auiendo articulado en el artic. 20. num. 102. que la dicha doña Beatriz fue hija del dicho Iuā Despuig, nieta de Bernardo, y bisnieta de otro Bernardo que llamā el antiguo, no se hallò testigo que lo supiesse, ni en el depuso Sabater.

257 Desto se siguen dos proposiciones. La vna que siēdo el intento principal desta prouança, el prouar el parentesco de la dicha doña Beatriz, con los ascendientes de la parte contraria, no ay genero de prouança sobre ello.

258 Y la otra, que demas de la singularidad de

258 Sabater, es inuerisimil todo quanto depone, pues ignorando la descendencia de doña Beatriz, a quien dize tratò, y comunicò, como auia de saber la de los otros, que ni conociò, ni comunicò, sièdo todos de vna cepa, ni como pudo dezir, que don Gaspar era el pariente mas cercano de doña Beatriz, auiedo dicho antes, que no sabia quien fue su padre, con que està contradicho, y conuencido.

259 En el *artic. 35. num. 117.* auiendose articulado, que don Gaspar Despuig, padre de don Christoual, era hijo legitimo, y natural de Luis, y nieto de Bernardo, y bisnieto de Francisco, y tercero nieto de Bernardo el antiguo, fueron examinados Gaspar Guitart, Sabater, don Antonio Sanz, Jaime Senor, y Olemar: los quales dizen, que lo tienen por verdadero, segun, y como lo tienen cada vno dellos dicho en los articulos antecedentes, y que no saben otra cosa alguna mas que dezir en este dicho, *num. 117. vers. Todos.*

260 En que es de advertir, que en los articulos antecedentes (segun consta dellos) tan solamente deponen de la descendencia del dicho don Gaspar, y de Bernardo Despuig el segundo. Pero en todos los demas articulos no se halla q quisiesen deponer en razon de la dicha descendencia, en quanto al otro Bernardo que llaman el antiguo; cò lo qual queda clara la inteligencia de lo que refiere el Relator en el dicho *artic. 35.* que lo dize en confusso, y en general, y se conuèce, que los dichos cinco testigos no dizen en este articulo cosa concluyente, por no auerla dicho en los passados, a que se refieren.

261 Y auiendose articulado en el *artic. 36. num. 118.* que al tiempo de la muerte de don Pedro Despuig, vltimo señor de la Baronía de Alcantara, que el dicho don Gaspar era el pariente mas propinquo

quo de doña Beatriz, tomando la propinquidad, y parentela por la descendencia de Bernardo el antiguo, baxando siempre vnos despues de otros, por varones, y por linea masculina.

262 Deponen tan solamente dos testigos: el primero Sabater, el qual dize, *que no sabe que hauiese otros parientes mas propinquos de la dicha doña Beatriz, que dō Gaspar, y su hermano*, en que demas de ser singular, es contrario a su mismo dicho: porq̃ auiendo dexado asentado *en el artic. 19. numer. 101.* que ignoraua de quien fuesse hija doña Beatriz, ni de donde traia su descendencia, es inuerisimil, falso, y contrario afirmar en este articulo, que el dicho don Gaspar sea el pariente mas cercano de doña Beatriz, cuya descendencia ignora, tomando la propinquidad de Bernardo el antiguo.

263 El otro testigo que dixo en razon deste *artic. 36.* es Miguel Luis Escriua, el qual dize que ignora que el dicho don Gaspar, y su hermano don Jaime sean los parientes mas propinquos de la dicha doña Beatriz. De que se colige, que nunca se tuvo por cierta la descendēcia, pues los mismos testigos de la parte contraria la ignoran, como consta de lo que se ha referido.

264 Prætereâ, porque como pueden dezir seis testigos *en el artic. 37. num. 119.* que don Gaspar es del linage, familia, y agnacion del nombre, y armas de los Despuig, siendo los mismos que se examinaron *en los articulos 35. y 36.* y *en el 35.* ignoran el parentesco, y descendēcia de don Gaspar: y *en el 36.* Sabater, y Miguel Luis Escriua ignoran el parentesco del dicho don Gaspar con doña Beatriz.

265 De que resulta, que el dezir los dichos testigos, ser del linage, familia, y agnacion del nombre y armas de los Despuig don Gaspar, no es dezir que

lo sea de la agnacion, familia, y linage de doña Beatriz, porque en este *artic. 37.* no se articula, y donde se articulò lo niegan, por ser los mismos los deste articulo, que negaron el dicho parentesco en los antecedentes.

266 Y assi el dezir ser del linage, familia, y agnacion del nombre, y armas de los Despuig, no es confessar el parentesco con la dicha doña Beatriz, porque fueran contrarios en sus mismos dichos, y demas de ser contrarios, fuera auer dicho lo que no sabian, si se tomasse en su propio, y riguroso significado la palabra *agnacion*, por ignorar la descendencia de varon a varon del dicho don Gaspar, y de doña Beatriz, como era necessario saberla para poder deponer en razon de la agnacion, distinguiendo los grados de la Baronia, inmediatamēte de padre a hijo, desde el tronco hasta los litigantes.

267 La segunda prouança deste pleito es la de don Christoual, hijo de don Gaspar, de quien emos hablado, y padre de dō Gaspar que litiga, el qual en la prosecucion del, hizo articulos, y auendoselos opuesto a doña Francisca Valtierra hija de la dicha doña Camila, y madre del Conde de Albalat, los niega absolutamente.

268 Y añade, que ha entendido siempre de sus parientes, y mayores, que el dicho don Christoual, y don Gaspar su padre, no eran parientes de doña Beatriz, porque estaua prouado con testigos de mucha edad, vezinos de Xatiua, los quales se han desaparecido del processo, *memor. fol. 65. nu. 126. § 127. versic. Respuesta, con los siguientes*, pero el dicho dō Christoual no examinò testigos, ni los ay.

269 La tercera prouança fue en la prosecuciō del mismo don Christoual, que hizo en este pleito, *memor. fol. 86. numer. 197.* en que dio sus articulos, y auien-

41

auendoselos puesto por posiciones al Conde de Albalat los ha negado, *mem. d. num. 197.* de suerte que no ay que hazer caso destas dos prouanças, segunda y tercera, porque sobre ellas no ay testigos examinados, sino que el Conde, y su madre han negado los dichos articulos, y ascendencia.

270 La quarta prouança que se halla, y de que se haze mencion en el *mem. fol. 69. nu. 133.* son vnos interrogatorios de doña Eufrasia Llançol, y el Hospital de Valencia en aquel primero pleito que auia intentado don Luis, & de quo supra, *numer. 253.* de los quales, y de la prouança que sobre ellos hizieron el dicho Hospital, y doña Eufrasia se pretende valer la parte contraria, y los presentò en este pleito don Christoual su padre, *memor. numer. 132. fol. 68. B.*

271 Pero lo que della nace, no solo le es de prouecho, sino de daño: porque segun se articula *d. nu. 133. con los siguientes*; lo que se prueua es por muchos testigos, que en la ciudad de Xatua ay dos generos de apellidos, vno que se llama de Puig, y otto Despuig, en que los testigos vnos lo afirman, y otros lo niegan, encontrandose entresi, y sin distinguir el ser de vna misma familia, y tronco todos los Despuig, ò si por Baronia, ò por hembra, y sin nombrar los ascendientes del dicho dñ Gaspar, como era necesario para poderse saber quien fueron, dexandolo todo en confuso, y hablando por mayor, y a bulto.

272 Desta prouança nace vna consideracion contra la parte contraria, porque auendola presentado su padre don Christoual *dicto num. 132. § 135. vers. Todos los arriba nombrados*: Dize vn testigo llamado don Antonio Sanz, que dñ Pedro Despuig ultimo señor de la Baronia, fue cuñado del dicho dñ Gaspar que litigaua, y que solia dezir que el dicho

don Gaspar su cuñado, era de diferente familia de la
suya, y que no eran parientes.

273 Y en el *num. 137. en el vers. Todos*, dicen
se añade, que quando se casò el dicho don Gaspar
con doña Ana Despuig, hermana del dicho don Pe-
dro, no se pidió dispensacion, porque no fue ne-
cesser.

De manera que desta prouança no resulta legitima-
cion alguna, sino antes lo contrario positivamente.

274 Despues desta prouança, y articulos de
que hizo presentacion don Christoual, como se ha
dicho, ay otra prouança que tambien presentó don
Christoual, hecha por don Luis en aquel primer
pleito que intentò en el año de 1567. contra doña
Eufrasia, y el Hospital, y en el que se inmiscuyò don
Iuan Valterra.

Pero es de advertir que esta prouança se hizo an-
tes de la inmiscuicion de don Iuan Valterra, segun
parece de las fechas.

275 En la dicha prouança, dize el Relator, *en
el num. 138. vers. Los articulos, fol. 72.* que se inserte
a peticion de don Christoual Despuig los dichos
de los testigos sobre los *articulos 12. 13. 14. E 29.* y
en el *nu 139. con los dos siguientes:* dize, q pregunta
dos los testigos sobre el *12. 13. y 14. articulos*, si Iai-
me Despuig, hijo de Ausias el mayor, primero lla-
mado de la fundadora, murio despues que don Luis
de Cauanillas marido de la dicha doña Beatrix, y
despues de Ausias el menor, dicen los testigos lla-
mados Miguel Valle, Felipe Real, Guillen Cerda,
Caspar Guitarte, Christoual de la Olla, Pedro Iuan
Lopez, Francisco Guitarte, Iaime Garcia, y Balta-
sar Boreli que el dicho Iaime sobreviuio a los di-
chos don Luis de Cauanillas, y à Ausias su herma-
no menor.

En

276 En lo qual es de advertir, que deponen falsamente, porque el dicho Iaime hijo mayor, murio antes que don Luis de Cauanillas, *mem. num. 52.* dō de parece por vnos autos judiciales de sucession ab-intestato, que el dicho Iaime murio por el año de 1522. y en el *num. 54.* por el testamento de don Luis de Cauanillas, publicado despues de su muerte cōsta que murio por Febrero de 1524. que es dos años despues de la muerte de Iaime hijo mayor.

277 Y por el *num. 53.* consta que la muerte de Ausias el mayor, fue en 13. de Hebrero de 1522. y por el *num. 55.* que Ausias el menor murio por Diciembre de 1530. y esto se confirma con otros muchos autos en los numeros siguienses del *mem.* y por testigos de oydas, y fama publica, desde el *num. 28. cum sequentibus:* De manera, que es hecho constante, y sin disputa el auer premuerto Iaime a don Luis de Cauanillas, y tambien à Ausias menor, de quien deriva su derecho el Conde de Alualat, y no lo niega, ni puede la parte contraria.

278 Desto se sigue, que los testigos arriba dichos, estan conuencidos de falso con euidencia en este punto (que es de los mas principales en que se funda el Conde de Alualat) y assi haràn poca, o ninguna fee en lo demas que dixeren sobre el *artic. 29. del num. 142. del mem.* en que Pedro Iuan Lopez dice, no sabe que aya pariente varon mas cercano de doña Beatriz, ni que pueda entrar en la sucession, sino es don Luis Despuig, y que dello es publica voz y fama.

279 Y Iaime Garcia, dize, sabe, y tiene por cierto, que el pariente mas cercano de doña Beatriz varon, es el dicho don Luis, y por tal le tiene, y ha visto comunmente tenerlo, y reputar a todos los que hā tenido, y tienē noticia de los de la familia Despuig: y
año-

añade el Relator, que con este testigo se ajusta otros
feis, y los mas dellos son los arriba nombrados.

En que es de advertir, que ninguno de estos testi-
gos distingue los grados, ni da razon de como saben
este parentesco, y cercania, ni a que personas lo oye-
ron, ni hablan palabra de ser el dicho don Luis agna-
to por via de varon, discutiendo desde Bernardo
el antiguo, hasta doña Beatriz; pues aunque dicen q̃
es varō mas cercano, claro es que podia ser por via
de hembra, y no concluyen la agnacion, que avia de
ser por distincion de grados, y de varon en varon, y
que todos fuesen de legitimo matrimonio.

Maximè, que quando dixeran alguna cosa per-
judicial, y concluyente en ella misma, no haziã fee,
estando conuencidos de falso en la superuivencia de
Jaime, como queda apuntado, y se fundará despues.

280 Iten se ha de reparar, que ni en esta, ni en
las demas prouanças no ay articulos, ni testigos que
den muger a Francisco Despuig, de quien deriba su
derecho la parte, cōtraria q̃ fue vno de los hijos q̃ dizē
tuvo Bernardo el antiguo: de manera que las mis-
mas partes no le dan nombre, ni saben quien fuesse,
y sin este escalon, y matrimonio, quãdo huuiera pro-
uança en los demas descendientes, quedaua deshe-
cha, y cortado el hilo.

281 Esta es en suma toda la prouança que se
halla en el memorial deste pleito que oy se ha de de-
terminar entre el Conde de Alualat, y don Gaspar
que litiga, sin auer otra cosa.

Pero ha venido a nuestras manos el memorial
impresso del pleito, que sobre la propiedad desta Ba-
ronia intentò doña Ana March, contra don Chris-
toual padre de don Gaspar, y que oy le prosiguen dō
Iuan Rotla, y don Geronimo Sanz de la Llosa en
grado de suplicacion, atēto a que la dicha doña Ana
Mar-

March, por via de concordia, cedio sus derechos al mismo don Christoual, y oy por auerse contrauenido a ella, los tiene cedidos al Conde de Alualat, segun arriba se hizo mencion à *num. 212.*

282 En el dicho pleito don Christoual hizo vna prouança de testigos; pero no la ha presentado en nuestro pleito, ni en todo el memorial se haze mencion della: y pues el Conde de Alualat no està citado para aquel pleito, ni en este se ha presentado la informacion que alli se hizo, no era menester embarazarnos en referir lo que contiene, por ser hecha entre diferentes partes, quando tubiera alguna cosa perjudicial.

Mas por si acaso quisiere la parte contraria valerse della extrajudicialmente, y dezir a los señores Iuezes que alli lo ha prouado, para que se vea la contradiccion, y incertidumbre desta genealogia, y agnacion, hablaremos de la dicha prouança, y referiremos los numeros del memorial de aquel pleito, que oy pende en grado de suplicacion entre las dichas partes.

283 Esta prouança se hizo el año de 1611. *vt in d. mem. num. 46. fol. 16. B.* De manera que desde la prouança que se refiere en nuestro memorial, causa *recognoscendi, fol. 54. nu. 78.* hecha el año de 1569, han pasado hasta el de 1611. en que se hizo esta, mas de 42. años.

284 Con esta aduertencia *en el art. 4. num. 50.* se dice, que Bernardo el antiguo tuuo por hijos legitimos à Bernardo, Francisco, y Luis, y que Bernardo fue padre de Iuan Despuig, y abuelo de doña Beatriz testadora, y que el otro hermano llamado Francisco, fue padre de Bernardo, el qual tuuo cinco hijos, Luis, Francisco Comendador mayor de Montesa, Fray Bernardo Abad de Valdigna, Iaime, Ca-

honigo del Asien de Xatua, y Iuan de la Orden de
san Iuan, y que estos auia mas de sesenta años que
auian muerto.

285 En todos estos articulos, dizen de vista, co-
nocimiento, y trato, Iuan de Iborta de edad de se-
tenta y seis años, Miguel Villar, de ochenta y cinco,
Nofre Borja de 60. Gaspar Guitart de 56. Miguel
Corts de 80. *mem. fol. 17. nu. 49. vers. Nofre Borja,*
vers. Gaspar Guitart, y conser assi que el que mas
edad tiene es 80. años, y otros 60. y 56. deponen de
vista y conocimiento, no solo de la muerte de los di-
chos Francisco, Luis, Fray Bernardo, Iaime, y Iuan
Despuig, auiendo mas de 72. años que murieron.

286 Porque en el *mem. de nuestro pleito, fol.*
61. 113. se articulò el año de 1569. que auia mas
de 30. años que los susodichos auian muerto, y auie-
dose hecho esta vltima prouança de que vamos ha-
blando, el año de 1611. quarentay dos años despues,
hazen mas de los 72. años que se ha dicho, y con to-
do deponē de vista, trato, y conocimiento los dichos
testigos de los dichos Frãisco, Luis, Frai Bernardo,
Iaime, y Iuan Despuig, y de sus muertes, siendo assi
que Nofre Borja como se ha dicho, no tiene edad, si-
no 60. años, y Gaspar Guitart 56. Iuan de Iborta
78. con que todos estos testigos son falsos.

Y lo peor es, que no solo deponen de vista y co-
nocimiento en razon destos, sino tambien del casa-
miento de los padres de los susodichos, y del abue-
lo dellos, que dizen fue el dicho Francisco Despuig,
y de su matrimonio, y hijos.

287 Tambien deponen de vista, y conocimien-
to de doña Beatriz testadora, y Iuan Despuig, prime-
ro señor de la Baronía de Alcantara, y de su herma-
no Iaime Despuig, padre de Pedro Samboy, y de
Ausias el antiguo, y de abuelo de la dicha doña Bea-
triz,

triz llamado Bernardo, y de sus hermanos que dize tuuo llamado el vno Luis, y el otro Francisco, como consta de la prouança deste *articulo 4.* Siendo assi, que la dicha D. Beatriz murió el año de 1511. cinco años antes de la prouança; porque como se ha dicho los testigos se examinaron el año de 1511. y ninguno dellos passa de 85. años.

288 Desuerte, que doña Beatriz murió mas de 20. años antes que los testigos naciesen, y no solamente deponen de vista, y conocimiento della, sino tambien de su padre Iuan primer señor de Alcantara, y del abuelo de doña Beatriz llamado Bernardo, siendo assi, que consta que el dicho Iuan Despuig, hijo del dicho Bernardo, murió el año de 150 . *mem. fol. 4. num. 3.* y assi ciento y onze años antes que los testigos se examinassen.

289 Deponen tambien de vista de Luis Maestre de Montesa, hermano que dizen fue de Bernardo, abuelo de doña Beatriz, auiedo muerto el dicho don Luis año de 1483. como lo afirma Zurita *libr. 10. Annal. cap. 55. in princ. fol. 329. tom. 4.* ciento y treinta años antes que hiziesse la prouança, y cincuenta años antes que naciesen los testigos.

Desuerte que son falsos notoriamēte, porque deponen de vista, y conocimiento de lo que no pudieron llegar a alcançar aver, y conocer, como se ha mostrado, y se haze mas euidente, porque no tan solo no pudieron alcançar a doña Beatriz, y a su padre Iuan Despuig, y a su abuelo Bernardo, pero ni a Iayme Despuig, hermano del dicho Iuan Despuig, y tio de la dicha doña Beatriz, y padre de Pedro Samboy, y Ausias el antiguo, porq̃ el dicho Iayme era muerto al tiempo del testamento del dicho Iuā Despuig primer señor de Alcantara su hermano, como cōsta de su testamento.

Y el

290 Y el dicho Pedro Samboy murió el año de 1504. *mem. fol. 92. num. 224.* y el dicho Ausias el mayor, murió el año de 1522. *mem. fol. 25. num. 18.* y don Iayme hijo mayor del dicho Ausias, y bisnieto de Bernardo, abuelo de doña Beatriz, que dicen los testigos que conocierō, murió el año de 1522. *mem. fol. 25. num. 19.*

Y Ausias el menor, bisnieto tãbien de dicho Bernardo, que los testigos dicen conocieron, murió el año de 1530. *mem. fol. 25. num. 21.* Desuerte, que no pudiendo conocer a los bisnietos, no es verisimil q̃ ayan conocido a los hijos de Bernardo Despuig, bisabuelos de los que no pudieron alcançar a conocer.

291 En el *artic. 19.* se dize, que Luis Despuig casò con doña Maria Iuana Sanz, y deponen de vista el dicho Iborta, Miguel Villar, y Nofre Borja, auiendo articulado la parte contraria en el *art. 18. antecedente*, que el dicho Luis Despuig, con los demas hermanos mencionados en el, auian muerto mas de sesenta años antes, sin hijos, ni otros descendientes, con que es cierto, que el dicho Luis no resucitò despues de muerto sin hijos, para tenerlos despues.

292 En el *articulo 22.* dize, que se comprueua de lo dicho, que don Gaspar, y su hermano eran hijos legitimos de Luis Despuig, y nietos de Francisco, y bisnietos de Bernardo el antiguo.

Pero es de advertir, que en esta descendencia, por ser supuesta, y no verdadera, la yerran, porque al dicho don Gaspar le hazen nieto de Francisco, no deuiendo ser (si fuere verdad, como ellos quieren) sino bisnieto del dicho Francisco; y deponen de oidas en este articulo, sin nombrar personas Borja, y Cortes de conocimiento, Iborta, y Villar, y dō Olfo Sanz, y don

y don Lorenço Sanz, y dicen lo saben por auer visto el arbol de la familia de los Despuig.

293 En el 23. articulo, que al tiempo que murió don Pedro, eran los parientes mas propinquos de doña Beatriz, testadora, don Gaspar Despuig, y don Iayme su hermano, tomando la propinquidad, desde Bernardo el antiguo: afirmanlo dō Olfo Sanz por auer visto el arbol de la familia de los Despuig, y el proceso, y pleyto de la dicha Baronia: lo mismo afirman por la propia causa de los pleytos, y arbol, don Lorenço Sanz, y Nofre Borja, y Gaspar Guittart, *mem. fol. 24.* y otros dicen lo mismo, sin dar razon de sus dichos, *memor. fol. 23. vers. Gaspar Iuan Domingo.*

294 Por el discurso destas prouanças, consta clarissimo, que don Gaspar no tiene verificado su ascendencia, ni legitimado ser de la agnacion de la fundadora; y aunq̃ esta verdad no necessita de mas apoyo, cō todo esso se cōfirma cō conclusiones juridicas, y concluyentes.

295 Lo primero, porque si don Gaspar, y su padre pretenden incluirse, y estar llamados por varones agnatos de la fundadora, han de prouar el parentesco, no absoluto, sino por agnacion, y linea masculina; nam qui agit, vt talis debet ostendere se esse talem, Bald. in l. si eum qui duas, num. 3. C. ad leg. lul. de adult. & plurib. relat. Fulu. Patian. de probat. libr. 2. cap. 6. num. 8. § cap. 12. num. 3. § 25. & qui agit, vt agnatus, vel cognatus, l. 1. iunct. glos. ff. de probat. Paul. cons. 69. lib. 1. Decian. cons. 13. num. 4. § 5. § cons. 471. n. 1. § 2. ibi: Cum ergo in casu nostro actor, tanquam agnatus intendat consequi prerrogatiuam, quæ agnationis tribuitur, ipse tenetur probare se agnatum legitimum, Cæphal. cons. 82. num. 9. Roland.

Z lib. 1. cap. 1. cons.

conf. 3. nu. 41. Et conf. 63. nu. 10. Mascard. de prob. con-
clus. 73. num. 1.

296 Don Iuan del Castillo lib. 6. controu. cap.
123. à num. 1. vbi ait: Apud omnes unanimiter recep-
tum esse, quod ei qui dicit se consanguineus agnatum,
cognatum, seu descendente alicuius, siue ex eius fami-
lia, incumbit onus probandi consanguinitatem, agna-
tionem, cognationem, seu descententiam. Et qui agit ad
hereditatem fideicommissam, vel relictum, ut talis de-
bet probare se talem, etiam parte non opponente, quia
non admittitur, ut talis qui non probat se talem, siue
sit reus, siue sit actor, Et quilibet tenetur probare fun-
damentum suae intentionis, etiam si consistat in negati-
ua sic sane, quod qui includitur, aut agit ut talis, non
possit obtinere, neque tanquam actor, neque tanquam
reus, nisi ostendat se talem. Et eam qualitatem probet.
Todo lo qual prueua, y exhorta latamente, sin que
aya cosa en contrario.

De aqui nace, que no auiendo verificado dō Gas-
par, ni su padre ser descendientes agnatos por linea
de varon de Bernardo el antiguo, ni el parentesco q̄
este huuiesse tenido con la fundadora, ut ex supra di-
ctis apparet, queda destituyda su pretension del fun-
damento, y calidad principal.

297 Lo segundo, porque si don Gaspar dixere,
que siendo hecho antiguo, bastan testigos de oídas:
se responde. Lo vno, que quando se hizieron las pro-
uanças deste pleyto, y del que intentò don Luis, era
moderno, & de recenti, quanto se pretendia prouar.

298 Y lo otro, q̄ quando fuera hecho antiguo,
y se quisiera aplicar el cap. licet ex quadā de testibus,
es de aduertir, que procede concurriendo doze re-
quisitos, que en el se refieren, ex Farinac. de testib. q.
69. cap. 3. nu. 40. Y esta decision procede generalmen-
te en qualquiera disposicion, y caso en que se trata
pro.

prouar descendēcia, o patentesco, vt notat Ancharr. *cons. 52. nu. 7. in fine*, Dec. *cons. 320. n. 4. § 5.* Tiraq. *de retractu, glos. 16. §. 1. num. 1.* Mascard. *de probat. conclus. 410. num. 21.* Peregrin. *de fideicommiss. artic. 43. num. 63.* Rota *decis. 185. n. 4. p. 1. § conclus. 288. num. 2. p. 2.* Gregor. *in l. 17. tit. 9. part. 6. glos. 1.* Mieres *de maiorat. 2. p. quest. 7. num. 14.*

299 Y de tal manera han de concurrir en las deposiciones de los testigos, todas las doze calidades, que por sola vna que falte, no hazen fee, sic tenet Paul. de Castro *cons. 56. num. 6. vers. In casu nostro, lib. 1.* & post alios Mascard. *de probat. conclus. 410. num. 8.* mayormente estando en terminos de prouāça dentro del octauo grado: porque en este caso se deue obseruar puntualmente la disposicion del capitulo licet ex quadam, prout resoluit Mascard. *d. conclus. 410. num. 17.*

300 Et hoc maximè procedit, quando la materia es graue, y de perjuizio considerable, Cardinal. Mantica *decis. 207. num. 3. ibi: Quia admittitur id in omnibus causis, in quibus agitur de graui praeiudicio, ut in materia successionis, & iuris patronatus, sepius fuit resolutum, &c.*

301 Y aunque don Iuan del Castillo *tom. 6. c. 122. num. 24.* se inclina a que en otras materias fuera de la matrimonial, no sean necesarios los doze requisitos en la prouança de oydas, dize por lo menos que han de concurrir los quatro mas principales del cap. licet. El primero, quòd audiuerint non ab vna sola persona, sed à pluribus. Secūdum, quod audiuerint ab eisdem personis, nec aliàs sint in suo testimonio singulares. Tercio, quòd expresse nomenent personas eorum, à quibus hoc dici audiuerint. Quarto, quòd audiuerint ante lite in motam, por autoridad de Ant. Grab. Menoch. y Crauet.

Def.

302 Desto nace, que si la prouança deste pleito se ha de ajustar con los doze requisitos, cōforme a la opinion mas comun de Farinacio, bien llano es que faltan los mas, ò todos. Y quando baste lo que insinua Castillo de los quatro principales, tambien faltan, vt inferius dicetur.

303 Lo tercero, porque en esta materia es necesario que los testigos depongā de todos, y de cada vno de los grados de la parentela, por donde se traua la agnacion, aliās nihil probant vt patet ex dicto cap. licet ex quadam, ibi: *Et ab utroque latere singulos gradus clara computatione distinguant: & iterum ibi: Saltem in vno prædictorum graduum*, Peregrin. de fideicom. art. 43. nu. 80. vers. *Tertio, quod ab utroque latere*, Farin. de testibus, d. quæst. 69. cap. 2. nu. 116. Et sequent. Ioan. Garc. de nobilit. glos. 18. §. 1. nu. 14. Tusch. concl. 180. liter. T. nu. 28. quos sequendo refert & sequitur Castell. d. cap. 122. nu. 17. vers. *Et ab utroque latere*, Mantica. decis. 88. nu. 2. ibi: *Et quidem vt descendētia probetur singuli gradus distinctè probari debent adeo, vt si deficiat probatio vnius gradus aliorum, etiam graduum consequētia destruat*, cap. licet ex quadam, §. c. & hanc decisionem refert & sequitur Riccius de iure patronat. resol. 155.

Eleganter Philippo Decio cons. 320. incipit in causa, donde trata de vn fideicommissio relicto proximiori de parentella, que son los terminos de nuestra clausula, vbi num. 4. tratando de la prouança, ita inquit: *Et notat Abb. in cap. tua nos in secundo notabili, de consaguin. & affinit. vbi inquit, quod testes in probando consanguinitatem debent incipere à communi parente, vel germanis: in fratribus à quibus alij successinè descenderunt per illum text. in cap. licet ex quadam; & Cardinal. in fin. ibi dicit, quod saltem in vno gradu debent testes conuenire per illum textum,*

Et consanguinitas, seu proximitas non potest probari per instrumentum, ut not. per glos. in cap. series, de testibus, vers. Instrumentum, Et Bald. ibi, rationem adducit, quia hoc notarius scire non potest, Et eodem modo videtur, quod testes non possint probare consanguinitatem, seu proximitatem immediate, quia hoc in iure consistit, sed debent distinguere gradus in facto ex quibus index consanguinitate poterit elicere, ut Abb. dicit in d. cap. licet ex quadam, vers. Ego, simpliciter in hereo, Et modum, Et practicam probandi consanguinitatem distinguendo gradus, tradit Lanfranchus Brixiensis in repet. cap. quoniam contra, ubi tractat de depositione testium, Et gratia breuitatis non refero, Et nobis satis est, quod Doctores omnes conveniunt in hoc, quod in probando consanguinitatem, Et proximitatem debent gradus probari, Et distinguere, Et idem tradit Petr. de Ancharr. in cons. 51. Pro clariori decisione, ubi dicit, quod consanguinitas non potest probari à testibus, quia non cadit in sensum testium, nisi ratione adducant per gradus. Francisco Ciriaco controuers. c. 281. à num. 11.

304 Lo quarto, porque ajustando con las conclusiones referidas los testigos de la dicha primera prouança, queda excluido la legitimacion y ascendencia, en que se funda, y pretende la parte contraria, supuesto que Bernardo el segundo, que dizē fue aguelo de don Gaspar que oy litiga, y padre de don Christoual, no se halla en ninguna de las prouanças quien aya sido, ni alguno de los testigos afirma que lo aya sabido, ni oido: antes Melchor Sabater (que es el que animosamente depuso en razon de la ascendencia) no se atreuio a darle padre al dicho Bernardo, segun parece del articul. 27. de quo supra num. 267. escusandose de dezir en este, auiendo depuesto en to dos los demas, fuera de que tampoco depuso

distinguiendo la descendencia, como arriba se advertio en el hecho *nu. 267.*

305. Præterea, este, y los demas testigos no distinguen los grados de cada vno, segun la doctrina de Decio, y demas Autores arriba dichos: y en las dichas prouanças, ni còcurren los doze requisitos del *cap. ex quadam*, conforme a la mas comun, y recibida opinion, de qua *supr. num. 316.* sino tampoco los quatro principales que requiere la menos comun, a que se inclina don Iuan del Castill. de qua *nu. 316.*

306. Porque en quanto al primero, *quod audiuerint dici non ab vno solo, sed à pluribus*, no se verifica, porque todos deponen de vagas oidas, sin dar autor dellas, no solo de muchos, sino de ninguno, como parece de sus mismos dichos, siendo este requisito necesario, *vt cum multis probat Castill. d. cap. 122. nu. 12. § 24. Farinac. d. quest. 69. à nu. 74.* maximè, que quando concurren dos testigos, y cada vno da su autor diferente, no se cumple con este requisito, como lo assientan, y exornan Castillo, y Farinac. in locis nuper relatis.

307. Rursus, porq̃ los Autores q̃ deuēdar los testigos, no basta que sean qualesquiera, sino como dize el *cap. licet ex quadam*, ibi: *Ab antiquioribus quidam suis; & ibi: Se accepisse à suis maioribus*, Farinac. *num. 110. vbi num. 111.* añade, *quod isti antiquiores debent esse ascendentes, & non collaterales*, Castillo *num. 15.* y los testigos referidos, ni dan autores, ni hazen mencion de sus mayores.

308. El segundo requisito, *quod audiuerint ab eisdem personis; ne aliàs sint in suo testimonio*, singularis Farinac. *num. 87.* Castillo *num. 21.* tampoco se halla en las dichas prouanças, y testigos.

Como tambien falta en ellos el tercero requisito, *quod expresse nominent personas eorum, à quibus*

bushoc dici audiuerint, vt patet ex dict. cap. licet ex quadam, ibi: *Personas expressis nominibus, vel demonstratione, vel circū locutione sufficienti designent*, Farinat. num. 116. Castill. nu. 17. Ciriaco tom. 2. controuerf. cap. 281. nu. 13. ibi: *Singulos gradus ex utroq; latere clara disputatione distinguendo suis proprijs nominibus, vel equipolentibus inditijs designando*, capit. tua 7. de consanguinit. &c.

309 El quarto requisito, de que los testigos depongan auerlo oido ante litem motam, tambiē falta, porque los que depusieron en la primera prouança del año de 1569. mem. num. 78. no expressan este requisito, y calidad, y los que depusieron en la del año de 1611. tampoco: imò estos no pudieron alcançar al tiempo antes de los pleitos antiguos que estauan introduzidos muchos años antes, y este requisito es tambiē necessarissimo, dict. cap. licet ex quadam, ibi: *Et ante litem motam testificata didicerint, l. in finalibus 11. ante litem incoatam ordinatim sequenda est, l. more litis, C. de rei vindicat.* Farin. num. 96. Castill. num. 11. § 24.

310 De donde se sigue, que de las dichas prouanças no se puede hazer caso alguno, pues no solamente faltan en ellas los requisitos referidos, pero que ninguno interuiene, ni se halla; con que en necessaria consecuencia dellas mismas resulta positivamente, que està desvanecida la legitimacion, y pretension de don Gaspar, y que està verificado lo contrario plenissimamente.

311 Lo quinto, porque los testigos de la prouança de don Luis, en el pleito contra doña Eufrafia, son falsos, en quanto afirmaron, que Iaime primer llamado auia muerto despues de don Luis de Cauanillas, y de Ausias su hermano, vt supr. à num. 298. y los testigos falsos en parte reputantur falsi in toto.

87
totum, maximè, quando la circunstancia, y parte to-
ca en lo sustancial, como aqui sucede: porque en es-
ta superuiuencia haze el Conde su apoyo principal,
ut i n primo articulo, latè Farinat. *quest.* 67. §. 4.
à n. 111.

312 Lo sexto, porque como arriba se assentò
en el hecho, todos los testigos de la prouança del año
de 11. estan conuencidos tãbien de falso, porque de-
ponen de vista de lo que auia passado 111. años an-
tes que depusiesen, *ut supra num.* 397. & 399. en que
concurrèn dos conclusiones firmes: La vna, quòd
testes falsi puniuntur, & nullo modo probant ex cõ-
gestis à Farinat. *de testibus d. quest.* 67. §. 3. à nu. 58.

313 La segunda, quòd inuerosimilia deponen-
tes non audiuntur neque probant, l. ob carmen, §.
fin. *de testibus*, quod enim verisimile non est imagi-
nem falsitatis habet, cap. quia verisimile non est, d.
presumptionibus, notat Bald. in l. 1. num. 16. C. de se-
uis fugitiuis, Abb. conf. 99. num. 4. in fine, lib. 1. Ce-
phal. conf. 287. num. 21. lib. 2. & conf. 338. nu. 29. vol.
3. Mascard. conclus. 740. num. 35. Curc. Iun. conf. 17.
num. 6. Crauet. conf. 59. num. 19. Tiraquel. in l. si vn-
quam in prefatione, nu. 28. Menoch. lib. 5. presump-
tione 20. à num. 12. Farinac. *de testibus, quest.* 65. nu.
128. & 144.

314 Lo septimo, por lo que arriba se aduirtio,
num. 286. de auerle oido dezir al cuñado de dñ Gas-
par, abuelo del que oy litiga, que no era paciente su-
yo, ni de la familia Despuig, y aunque esto lo dize vn
testigo solo, basta para desacreditar qualquier pro-
uança que huuiere en contrario, quanto mas no la
auiendo: lo vno, porque auiendo validose desta pro-
uança don Christoual, y don Gaspar, y presentado-
la, son vistos aprouar, y consentir quanto en ella se
halla: *Auth. ad hac de fide instrum. l. cum precum, C.*
de

49

de liber. causa, l. 41. tit. 16. p. 3. cap. cū olim, de censibus,
glos. in l. 1. §. editionis, & ibi: Albericus num. 10. Pau-
lus 7. & 8. Iason 11. ff. de edendo, Surd. decis. 229. n. 6.
Innocenc. in cap. cum venerabilis, de except. num. 4.
Bart. in l. post legatum, num. 6. ff. de his quibus, ut in-
dignis, Olasco decis. 39. num. 23.

315 Y lo otro, quia testis aduersus producentē
etiā si fuisset inhabilis bene probat quamuis sit vni-
cus, Aymon Craueta cons. 100. num. 13. Socin. cons.
69. num. 11. lib. 1. Anton. Gab. tit. de testibus, conclus.
1. num. 14. Menchac. de succes. creat. §. 12. num. 7. &
seqq. Boer. decis. 245. num. 1. Grammatic. decis. 34. n.
12. & plures alij quos refert Farinac. quæst. 62. num.
211. per textum in l. si quis testibus, C. de testibus. c.
3. vers. Si quis 4. quæst. 3. & hanc doctrinam clarissi-
mam, & communem dicit Menchac. d. tract. de suc-
ces. creat. §. 12. num. 7.

316 Tambien es mucho de ponderar el auer
tantos testigos, como arriba diximos, num. 285. &
286. los quales afirman que no se pidio dispensacion
quando se casò el dicho don Gaspar con doña Ana
hermana de don Pedro poseedor, y que en Xatiua ay
dos familias, vna de Puig, y otra Despuig, y siendo
diferentes no distinguen la vna de la otra, siendo ne-
cessario, como queda aduertido, que para prouar la
descendencia de los contrarios, distinguierā los gra-
dos de cada vna de por sí, y de otra suerte queda la
prouança confusa, y sin distincion, sino se sabe, ni se
dize especificadamente la descendencia de varon en
varon, y quadra lo que dize Philipp. Dec. cons. 320.
num. 3. & 4. ibi: Venio ad secundum an probata sint
ea quæ agentibus incumbunt, ut supra dixi, & paucis
concludendum est, quòd non, & pro fundamento præ-
mittendum est, quòd probatio debet esse cōcludens, l. non
hoc, C. unde legitimi, cap. in presentia, de probatio, l.

multis, ubi Bart. C. de liber. caus. Et dicit Bald. in l. matrem, C. de prob. in princip. quod probatio non concludens non est probatio, adeo quod probatio, quae non concludit rem dubiam non facit, secundum Bald. in l. 2. num. fin. C. de bon. poss. secundum tabul. Et ista regula procedit etiam in materia favorabili, quia nisi probatio sit concludens in dubio interpretatio fit contra probantem, licet agatur de materia favorabili, ut nota tradit Alex. in cons. 152. viso processu, lib. 5.

317 Lo octauo, porque siendo la principal pro-
uanga del contrario, la que hizo don Luis su ante-
cessor el año de 1569. porque no se ha hecho otra
en este pleito: lo que della resulta en particular es,
que en el art. 35. num. 17. del mem. fol. 62. dize que dō
Jaime Despuig fue hermano de don Gaspar padre
de don Christoual, y abuelo de don Gaspar que liti-
ga, y que eran hijos legitimos, y naturales de Luis
Despuig, y nietos del dicho Bernardo Despuig, y bis-
nietos del dicho Francisco Despuig, y tataranietos
de Bernardo Despuig el antiguo, Bayle que fue de
la ciudad de Xativa, y bisabuelo de la dicha doña Bea-
triz Despuig y Cauanillas.

318 Todos los testigos recibidos en este arti-
cul, dizen, que lo tienen por verdadero, segun, y co-
mo lo tienē cada vno dellos dicho en los articulos
antecedentes, y que no saben otra cosa alguna mas
que dezir en este, Gaspar Guirart, Sabater, don An-
tonio Sanz, Jaime Senot, Olomar.

319 Estos seis testigos no concluyen cosa algu-
na, assi porque en los articulos antecedentes a que
se refieren, tampoco dizen, ni concluyen, vt ex eis
apparet, como porque en este no dizen que saben lo
que contiene el articulo, sino que lo tienen por ver-
dadero, porque testifican de lo que coligen por su
presumpcion, y cōcepto, lo qual excede al oficio de
tes.

50

testigos, y contraen notoria sospecha: Nam scientia testis debet esse certa non opinatiua, Bald. conf. 406. num. 2. vol. 4. Bart. in l. qui testamento, §. Et veteres, num. 3. §. 4. ff. de testament. Emil. Beral. 3. p. decis. 264. num. 2. §. 3. Alex. conf. 74. n. 6. vol. 1. Menoch. conf. 31. num. 27. §. 28. Sforzia Odd. qui hoc testimonium tãquam affectatum repellit, conf. 15. nu. 19. §. 20. fol. 49. Cæsar Barzius d. conf. 127. num. 7. Fulgos. in l. admonendi, num. 33. ff. de iur. iurand. Socin. lun. conf. 86. num. 37. §. 38. vol. 2. Mantica decis. 88. num. 6. ibi: *Et ideò non probat, quia non iustificatur, sed indicat, quòd non est officium testis.*

Maximè, porque los dichos seis testigos añaden, y que no sabē otra cosa alguna mas que dezir en este artículo.

320 En el art. 36. num. 118. dize, que don Gaspar aguelo del que oy litiga, era pariente mas propinquo de doña Beatriz, tomando la propinquidad, y parentela por la descendencia de Bernardo el antiguo, baxando siempre vnos despues de otros, por varones, è por linea masculina, y por tales han sido, y son tenidos, y reputados, y de presente lo es el dicho don Gaspar Despuig, por todos los que los conocieron a aquellos.

321 En este artículo dize Melchor Sabater, q̄ no sabe huviessè otros parientes mas propinquos de doña Beatriz, que don Iayme, y don Gaspar Despuig, ni mas que estos del apellido Despuig en Xatua, de muchos que huuo del mismo apellido, y familia, y de presente no sabe que aya alguno, mas que dicho don Gaspar tan solamente.

322 Este testigo, de mas de ser singular, no concluye, ni afirma positivamente el ser pariente don Gaspar de doña Beatriz, y solo puede colegirse à contrario sensu, quòd nihil præstat, quia probatio cõclu-

de-

62
dere debet per necesse, & non per possibile, *l. neque
natales, § l. matrem, C. de probat. l. non hoc, C. unde
legitimi*: y con que propone el articulo lo que auia
de dezir para prouarse la parentela de Bernardo el
antiguo (*hoc est*) *baxando siēpre vnos despues de otros
por varones, e por linea masculina, &c.* no habla pala
bra sobre ello, ni lo toma en la boca, & ideō nullius
est momenti, como tampoco lo que dize Miguel,
Luis Escriua, porque absolutamente responde que
ignora si son parientes mas propinquos de D. Bea-
triz, *ut in d. num. 118. vers. Dize Miguel.*

323 En el *art. 37. num. 119* se articula, que el di-
cho don Gaspar es del linaje, familia, y agnacion del
nōbre, y armas Despuig, y aūq se dize en el memorial
q Gaspar Guitart asì lo ha testificado todo, como
en el articulo se cōtiene, no se sigue de al que sea de
la agnacion, familia, y linage de doña Beatriz: por
que en este *artic. 37.* no se habla desto, y donde se ar-
ticulò, que fue en los *articulos 35. & 36.* anteceden-
tes, este testigo, y los demas ignoran el parentesco, y
descendencia del dicho don Gaspar.

Y los demas testigos fuera de Gaspar Guitart, di-
zen tan solamente, que portal lo tienen al dicho don
Gaspar, como dize el articulo, lo qual no es saberlo
sino juzgarlo, *ut nuper diximus num. 334.* demas de
que quando supieran, y lo concluyeran, padecen la
misma contradicion que Gaspar Guitart.

324 Lo nono, quando queramos suplir a estos,
y a los testigos de las dichas prouanças, los defectos
que padecen, y su inuerisimilitud, contradicion, y re-
pugnancia; a lo que mas se puede alargar en fauor
de la parte contraria, es, que el dicho dō Gaspar fue-
se del linage Despuig, quòd quidem nihil probar,
nec prodest, porque esto es imposible prouarse, sin
distinguir los grados, con distincion clara en cada

vno,

uno, y con legitimacion de matrimonios ciertos, y especificados, y no por mayor, y con generalidad, *ve supra diximus num. 318.* porque el ser de vn mismo nombre, y apellido no es considerable, *l. fin. §. Item rescripserunt, ff. ad municipalem, ibi: Nam solam nominis similitudinem ad confirmandam cuiusque originem satis non esse, ni per judica a la verdad con la semejaça en los nombres, y apellidos, l. neque professio, C. de testament. ibi: Neque professio, neque asseuerantia nuncupantium filios, qui non sunt veritati praeiudicat, l. non nudis, l. non epistolis, C. de probatio. eleganter Signorol. cons. 81. num. 5. latissimè Menoch. cons. 321. num. 15. §. 16.*

325 Y porque vn apellido, nombre, y armas, se verifica cada dia, y se deriua por hembras, y no por varones agnatos, apellidandose con los nombres maternos Guillermo Benedict. *in cap. Rainuncius de testamentis, verb. Raynuncius declara à nu. 1. Tiraquel. de nobilitate cap. 18. nu. 21. Molin. de primog. lib. 2. cap. 14. à num. 38.* y cada dia sucede mudarse los apellidos por causas particulares, o sin ellas, Guillermo *in d. verbo Raynuncius declara, num. 44. ibi: Posset tamen aliquando licite nomen paternum dimittere, §. maternum, imò, §. penitus extraneum, §. alienum suscipere, Lara lib. 2. de Capell. cap. 4. nu. 133. Molin. lib. 2. de Hispan. primog. cap. 14. à nu. 1.*

Pulchrè Signorol. de Homadecis cons. 81. num. 5. *ibi: Item non probat hoc esse quod ab eo contingit ab esse, l. neque natales, C. de probatio. Mediolani enim possunt esse plura capita de similibus, §. tamè non essent parentes paternales: videlicet, quia descendissent ex eodem stipite, seu ab alio qui agnationis fuisset communis pater. Item multipliciter contingit, quòd plures in lombardo habent, idem cognomen, §. tamen non sunt parentes paternales, gratta exempli: pono in parente-*

12
la mea quidam sunt in territorio Pergamensi, qui dicuntur de Homodeis; quidam in territorio Papiensi, & iuxta finis territorij Nauariensis, & tamen cum ipsis nō habeo agnationem, Menoch. lib. 6. præsumpt. 15. num. 48. ibi: Porro hæc identitas unitasque familie præsumitur ob identitatē nominis agnationis nō tamē plenē probatur, Fabio de Anna cōf. 110. n. 4. vol. 2.

326 Lo dezimo, es mucho de aduertir, que en el art. 35. d. num. 117. auendose articulado de publica voz, y fama seis testigos, no hablan della, y tampoco se halla articulada en los artículos 36. & 37. mem. num. 118. & seq.

327 Qui nimò, quando huuiera muchos testigos que hablassen de la publica voz y fama, no era de importancia, aunque versaremur in antiquis, sin interuenir en ella los requisitos que junta ex communi Doctorum placito, Castill. tom. 6. cap. 123. nu. 4. videlicet, quod testes in omni exceptione maiores, & quod dicant audiuisse à maioribus suis, & nominent etiā aliquas personas, & quod habeat initium ab honestis viris, & quod testes reddant rationem deditis, & quod hoc sic ante litem motā, quod longissimē distat, de las prouanças dichas, y que se hallan en el mem.

328 Præterea, porque la voz y fama publica ha de ser de la calidad que requiere. Ioann. Garcia de nobilitat. glos. 18. vbi, num. 13. ait, quod testimonium de auditu, vt plenē probet debet esse constans perpetuum generale, & vniuersum, apud omnes, sine varietate, sine contrarietate; de quo est singularis text. in cap. de parentella 35. quæst. 6. el 2. ibi: In quibus omnibus, nec varietas, nec contrarietas vlla reperiri debet, & hoc est quod ait Barr. in l. 1. §. idem La beo, ff. de aqua pluua arcend. quod fama debet esse illeſa, & constans, idem dicit Bald. in l. conuenticulam,

52

*lam, C. de Episcop. audien. & hoc est, quod dixit Cu-
man. conf. 78. quod testes de auditu non probāt, quā-
do auditus in aliquo prosteritur, & idem dicit Cur-
tius Iun. conf. 17. Aymon de antiquit. vers. nunc. de fa-
ma, num. 9. & est ratio, quia cum hoc testimonium
de auditu sit exorbitans à regulis iuris oportet, vt sit
constans, apud omnes perpetuum, perpetuoque te-
nere, sine contrarietate, sine varietate, sine repugnā-
tia; ideò plurimum corrui ex testibus contrarijs, l.
census, & monumenta, ff. de probat. Sese decis. 198. nu.
3. Valençuela conf. 92. à num. 193.*

Y es bien cierto que todas estas calidades, y requi-
sitos faltan en estas prouanças, en que ninguno se ha-
lla: & ideò, no hazen fee, por privilegiado que sea el
caso, y en que se deua admitir menos prouança: te-
stes enim duplicem defectum paciētes, nullo modo
admittendi sunt, docet late Roland. à Valle conf. 3. n.
51. vol. 3. & conf. 24. num. 61. vol. 4. & conf. 57. num.
41. vol. 4. Cephal. conf. 65. num. 28. & conf. 250. n. 33.
& conf. 240. num. 9. Bursat. conf. 20. nu. 43. Bertazol.
conf. crim. 3. num. 21. & 32. vol. 1. Mascard. conclus.
1365. num. 20.

329 Lo vndezimo, porque la legitimacion, y
el ser agnato por linea de varon de doña Beatriz la
parte contraria, se excluye con dos circunstancias efi-
cacissimas.

La primera es, que en los pleitos, y prouanças re-
feridas, auia de constar de la legitimacion, y agna-
cion de don Gaspar, abuelo del que oy litiga, y de
mas ascendientes, con toda claridad, y distincion de
grados, sin faltarle requisito, ni calidad alguna, porq̃
estaua la tinta fresca, y podian alcançar los testigos
de vista, y mas de cerca: y assi el no auerse hecho, y
contener tantos defectos como se han referido, y
antes resultar dellas lo contrario, es euidentissimo

as-

argumento, y prueva de no ser cierta, ni verdadera la agnacion, y parentela que se pretende.

Porque si biē en los casos antiguos se admite prouança de oídas con los requisitos del *dicho cap. licet ex quadam*, esto no procede quando el que se vale della, pudo hazella de vista en tiēpo habil, tūc enim, no bastan las de oídas, porque se presume que dexò passar el tiempo de la noticia verdadera, y prouança cierta, para quando la antigüedad calificasse la de oídas dudosa, y originada, y fomentada por rumores esparcidos por el mismo, sic docet magno sensu Abb. in d. cap. licet ex quadam, num. 3. vers. Item limitarē, Campegius de testib. regula 205. falen. 2. Grab. tit. de testib. lib. 1. conclus. 3. num. 10. & post plures Farinat. de testibus quest. 69. num. 53.

330 Y así es ridiculo lo que en este particular dize la parte contraria en su alegato, memorial *nu. 255.* donde dize que don Gaspar su abuelo, si dexò de presentar testigos en los interrogatorios que dio en este pleito, y los negò doña Francisca Valterra, fue por ser tan cierta, y llana su ascendencia, y legitimacion, como si bastara serlo, no prouandose en el pleito.

331 La segunda circunstancia es, lo que cada dia se practica en la prouança de genealogias, parentesco, y agnacion, que es por los testamentos, particiones, y capitulos matrimoniales, fees de los bautismos, y otros instrumētos, para que principaliter, ò incidenter se supiesen los nombres, y constasse de las filiaciones, como en este mismo pleito lo ha hecho el Conde de Alualat, y sus antecessores, para verificar su legitimacion, y ascendencia, *memorial à num. 62.*

332 Y con todo esso no se ha presentado por don Gaspar, ni sus antecessores instrumentos, contē

tan-

tandose con interrogatorios, y prouanças vagas, en que no puede auer la certidumbre, ni verdad que en los instrumentos, *l. census. ff. de probation. c. 3. loco, vbi glos. verb. text. de probat.*

334 De que nace por presumpcion certissima, que siendo imposible el faltar estos instrumentos, se han dexado de presentar de proposito: porq̃ presentados, cōstará aun mucho mas claro no ser cierta, ni verdadera la agnacion que se pretende.

Y el reducir a prueua de testigos lo que prouablemente es mas natural de instrumentos, y papeles, no carece de sospecha, Gonzalez *in regul. 8. Cancell. glos. 18. nu. 81. ibi: Pro quo facit, quod sinistra oritur suspitio fouendi malam causam contra illum, qui verisimiliter potest suam intentionem instrumentis, & scripturis probare, & non probat, sed testibus. Aymon cons. 134. nu. 30. & cons. 178. nu. 5. Menoch. de presumption. lib. 2. presumption. 91. Sard. nu. 11. cōf. 537. nu. 13. & idem non datur remissoria ad probandum testibus, quod instrumentis potest probari Rota decis. 10. nu. 6. de officio delegati in nouis. & decis. 49. de testib. in antiquis, & fuit decisum in vna Cordubens. dimidiæ portionis 18. Februarij 1602. coram sacro, & aliàs pluries.*

Respondeſe a las ſentencias referidas en el memorial.

¶ 335 Para dos efectos ha presentado la parte contraria, y sus antecessores las sentencias que en todos los pleitos se han dado sobre esta Baronía, y que se refieren en el memor. à num. 24. cum sequentibus, y algunos se bueluen a referir en la adicion al memor. à nu. 14. hasta el fin.

336 El primer efecto es, para dezir, que en dos dellas se halla calificada, y determinada la agnaciō,

82
y legitimacion de las personas de la parte contraria, y de sus ascendientes. La vna es en el primer pleito que intentò don Luis, contra doña Eufrasia, y el Hospital de Valencia, de quo *in memoriali*, fol. 31. nu. 34. in illis verbis, ibi: *Constat, & dictum D. Gasparem eius patrem fuisse, & esse filium legitimum, & naturalem Ludouici Despuig, & dictum Ludouicum, Bernardi, & Bernardum, Francisci, & Franciscum Despuig antiquioris aut Beatricis de Cananilles*: la qual sentencia se confirmò por este S. S. C. el año de 1582. *memor. num. 35.*

337 La segunda sentencia en que se hallan las mismas palabras referidas, es la que se dio en el pleito, entre Christoual, y doña Ana Marque, año de 1614. *memor. à num. 43.* De la qual auiendo se suplicado, està pendiente en processo a parte, y le van siguiendo don Iuan Rotla, y don Geronimo Sanz, *ut supr. diximus num. 295. vers. Pero.*

338 El segundo efecto para que se vale la parte contraria destas dos sentencias referidas, y de las demas de que se haze mencion en el memorial, es para el punto principal de derecho, y la inteligencia de la clausula de doña Beatriz.

Et ideò, para claridad hablaremos destos dos efectos separadamente.

Efecto primero, que mira a la legitimacion, y prueua que pretende la parte contraria de su persona, y de sus mayores por las dichas sentencias.

¶ 339 La pretension contraria, de estar prouada la agnacion, se excluye. Lo primero, en quanto a esta vltima sentencia del año de 1614. Lo vno con que siendo de pleito diferente, y en que no ha sido citado, ni llamado el Conde, y sobre derecho
muy

muy distinto, no puede causarle perjuizio, por la regla vulgarissima, quod res inter alios iudicata minime nocet, l. *sepe*, de re iudicata, l. 1. C. quibus res iudicata non nocet, cap. quamuis regulariter, de sententia, & re iudicata, cum similibus.

340 Et est receptissima conclusio, quod quibus non obstat sententia, neque etiam acta, vel probationes illius processus, cap. inter dilectos, vers. Sed neque attestaciones, de fide instrum. Molin. de primog. lib. 4. cap. 8. num. 5. quam exornat cum multis eius Additionator ibidem.

Maximè, porque de la dicha sententia han suplicado las partes con quien se ha seguido el pleito, y oy pende en este S. S. C. en grado de suplicaciõ, como queda advertido; & ideò, no puede serle de efecto alguno a la parte cõtraria, quia prouocationis remedio condemnationis extinguitur pronuntiatũ, l. 1. in fin. ff. ad Turpil. vbi notant DD. l. 1. §. nil noua ri appellatione pendenti, ibi: Integer enim status esse videtur prouocatione interposita, l. 2. ff. de pœnis, vers. Ceterum si prouocat nõ dum damnatus videtur, y es conclusion comun, quod pẽdente iudicio reclamationis non præsimitur pro sentetia, vt notat Canonistæ in c. quoniã contra, de probat. vbi Felin. nu. 21. & quod in causa appellationis ille met tenetur probare, qui tenebatur probare in prima instãtia, idem Felin. d. nu. 21. & latissimè Dec. n. 23. quos & alios refert & sequitur Petr. Surd. conf. 61. num. 44.

341 Lo segũdo, en quãto ala primera sentẽcia q se pronũciò el año 1568. mem. n. 34. se satisfaze aduirtiẽdo, q en aquel pleito solo se deduxo el derecho de D. Luis por hijo de D. Ana Despuig, y no se tratò de derecho de D. Gaspar, padre del dicho D. Luis, y marido dela dicha D. Ana, ex propria persona, porq ni le tenia, ni tal consta del memorial.

342 Pero quando estuuiera intentado (como pretende la parte contraria en su alegato, *mem. num. 255.*) que se deduxeron entrambos derechos (*quod omnino negatur*) adhuc, lo que dello se puede colegir es, que auindose intentado, y profeguido el derecho de la madre, si obtuvo por el, no fue menester tratar del de don Gaspar ex propria persona, ni de las prouanças que huiesse hecho para legitimarse.

343 A que no obstan las palabras de la dicha sentēcia que referiremos luego, y en que solo se funda el alegato de la parte contraria, *mem. num. 255.* en quanto enuncian que doña Ana, y don Gaspar su marido cedieron sus derechos a don Luis su hijo para aquel pleito: porque siendo doña Ana casada, no podia ceder, ni litigar sin licencia, aprouacion, y consentimiento de su marido, *l. maritus, C. de procuratorib. in cuius collectanea plures refert Barbof. nu. 2. l. 3. tit. 7. p. 6.*

Y assi fue preciso que cediesse sus derechos don Gaspar, para que su hijo pudiesse intentar el pleito, por el derecho de su madre doña Ana, sin que desto pueda colegirse otro misterio: porque durāte el matrimonio el tal derecho era mas propio suyo, *iure maritali, l. doce ancillā, C. de rei uendicat. l. dotale praedium, ff. de fundo dotali, l. in rebus, C. de iure dot. cum similibus*, latē Barbosa *in collect. in d. l. doce ancillam.*

344 Et patet ad sensum, porque si fuera cierto el derecho de dō Gaspar, ex iure proprio, por dezir que el vinculo era meramente agnaticio, y que el era varon agnato, auia de intentarlo de por si, y auia de ser contra si misma su muger doña Ana, por ser pretensiones opuestas, y encontradas, siendo èl varon, y ella hembra, *quod in iure prohibitū est, l. transactione, C. de transactio. l. 1. C. de furtis cū similibus.* Y assi es preciso que la cession de dō Gaspar no fuesse

se

55

se de derecho como agnato, sino del derecho de su muger como marido.

345 Y la sentencia lo da a entender, ibi: *Et propinquior dictæ testatricis post Annam matrem suam, quæ iura sua cesserat*: porque si bien durante el matrimonio era derecho de don Gaspar, esto es, per quandam fictionem, pues in effectum, no era sino de doña Ana su muger, *d. l. in rebus, C. de iure dotium, vers. Neque enim, quod subtilitate legum transitus in dominium mariti transire videatur, idè rei veritas delecta, vel confusa est, vbi communiter Doctores.*

Pero quando en esto huiera algun genero de equiuocacion, ò duda, por lo menos para entender que la sentencia se auia dado por derecho de dñ Gaspar, y no por el de su muger, era necessario que en ella misma se expressara, o que lo prouara la parte contraria, porque auiendo dos causas, motiuos, o derechos en que fundarse qualquiera sentencia, el que pretendiere que se dio por vna dellas, lo ha de prouar distintamente.

Ex eo quod tradit Salicet. in l. 2. num. 2. C. de noxalibus actionibus, scilicet, quod vbi aliquid potuit fieri ex duplici causa, qui asserit factum esse ex vna debet, id concludenter probare à Socin. l. un. cons. 1. num. 6. lib. 1. alias probatio remanet dubia, & non releuat Menoch. cons. 75. num. 71. lib. 1. Sord. cons. 168. num. 33. & 34. lib. 2. Y esto procede mas precisamente en sentencias, ex quibus nihil aliud infertur, quam id quod præcisè, & necessario ex eis colligitur, Bart. in l. Julian. nu. 5. de condict. indebiti, & plures referens Menoch. cons. 307. num. 64. & sententia dubia, & quæ potest intelligi dupliciter interpretatur contra producentem, Socin. cons. 134. col. 2. ante num. 1. vers. Duo ergo, lib. 1. Cephal. cons. 249. num. 18. lib. 2. Menoch. cons. 110. num. 36. lib. 2.

346 Lo tercero, porque la sentencia declara-
tur per acta quæ sunt vehiculum ad eam, & viden-
tur elicita de mente actorum, glos. in l. si quis ad ex-
hibendum, de except. rei iudic. Bald. in cap. cum super,
num. 8. de re iudic. Olasc. decis. 64. num. 3. Menoch.
conf. 110. num. 5. lib. 2. Y supuesto que la prouança de
aquel pleito, no solo no constituyò a don Gaspar en
la legitimacion de ser agnato, sino que por ella mis-
ma consta lo cõtrario, no le puede dar mas derecho
la sentencia que la prouança a que se refiere, por lo
que aora diximos, & quia per sententiam nõ debet
aliquid constitui, sed quod est declarari, l. sicuti, §. sed
si queratur si seruitus vindicetur, l. hæredes palam, §.
si quid post, vers. Non enim nunc dat, sed datum signifi-
cat ff. de testam. l. adeo, §. cum quis, de acquir. rerum
domin.

347 Lo quarto, porque si la parte contraria qui-
siere valerse desta sentencia, como instrumento an-
tiguo, en que se halla enunciada la legitimacion de
sus antecessores, tampoco le aprouecha. Tũm, por
que la dicha sentencia aunque cõfirmada, no es mas
de vna sentencia, ò vn instrumento, y es conclusion
llana que se requieren muchos instrumentos, ò escri-
turas antiguas, o por lo menos mas que vno, Her-
cules Marescot lib. 1. variar. cap. 70. num. 6. vbi pro
descendencia, seu parentella in antiquis non proba-
tur per instrumenta, nisi sint saltem duo, & sint cen-
tum annorum dempto tempore litis incohatae, iura
opinionem Rotæ Garcia de beneficijs, tom. 2. p. 7. cap.
15. num. 34. ibi: Non verò sufficit ad probationem des-
cendentia, etiam antiquæ vna enunciativa, sed a dmi-
nus requiruntur duæ de antiquo emanatæ à diuersis
personis non suspectis, ut fuit resolutam in dicta satiri-
na, de qua latè agit, & exornat.

Et cum alijs Castill. tom. 6. cap. 123. numer. 8. per
totum.

Y lo

348 Y lo otro, porque esta sentencia no se puede dezir instrumento antiguo, por dos defectos. El primero, porque auindose pronunciado el año de 1578. no han pasado mas de 60. años hasta agora, quando se pudiera hazer esta cuenta, y conforme a la mas comun, y practicada opiniõ, se requirẽ 100. vt patet ex Marescoto d. cap. 70. nu. 6. Nicolao Garcia de benef. tom. 2. p. 12. cap. 2. de vnione, à num. 263. Thusc. litera T. conclus. 180. num. 50. Castill. d. cap. 122. num. 25. aunque se inclina en el vers. Ego vero a que esto sea arbitrario, y lo repite en el cap. 123. num. 15.

349 Y el otro, porque este pleito que oy se prosigue, se empeçò pordña Camila en el año de 1567. que fue antes de la dicha sentencia, siendo tambien conclusion llana, quòd ad computationem temporis deducendæ sunt more litis, Seraph. decis. 394. nu. 1. Garcia de benef. tom. 2. p. 12. cap. 2. à num. 267. vbi latissimè.

350 Lo quinto, porque tantum distat de que esta sentencia perjudique al Còde, que antes en ella haze su fundamento en virtud de la reserva que se le hizo a doña Camila, y su antecessora que se opuso en el, vt patet de la reserva, num. 34. fol. 32. B. ibi: Quo vero ad immiscutionem, siue oppositionem in presenti causa factam, per dictam domnam Camilam, & prosecutam per nobilem domnam Franciscam Valterra, eius filiam pronuntiamus, & declaramus, quod reservamus ei in alio processu, quem ducit contra dictas partes hoc prouisso, quod per presentem sententiam nullum ei fiat præiudicium in suis prætensionibus, sed quod partibus remaneat ius saluum, & illeßum.

351 Con esta salua, y reserva de la misma sentencia, imposible es que pueda aprouecharse della la parte contraria, ni que perjudique al Conde, l. si

de-

debitor 4. §. si in venditione, vers. Nisi salua sit causa possessionis, ff. quibus mod. pign. vel hipot. soluitur, l. Beuius, ibi: Nulla ex hac sententia derogatione facta fideicommissi petitioni, l. deinde ait, §. etiam, de liber. exhib. l. si in venditione 7. ff. comm. prae d. l. item labeo cum glos. ff. familiae herciscund. Craucta cōs. 127. Menoch. cons. 2. num. 57. cum adductis infra nu. 303.

352 Lo sexto, porque lo dicho hasta aqui en razon de la sentencia, ha sido ex abundanti, supuesto q las palabras della, de qua in nu. 34. fol. 32. del memorial, son las siguientes: *Et constat dictam domnam Annam Despuig, & dictum D. Gasparem Despuig, cecisse omnia iura sibi competentia ratione dictorum vinculorum dicto don Ludouico Despuig, filio eorum legitimo, & naturali, qui erat de familia, nomine, & armis, & propinquior dictae testatrix post Annam matrem suam.*

353 Destas palabras, lo que mas puede pretender don Gaspar, es ser de la parentela, nombre, y armas Despuig, y de la testadora: lo qual aunque se le concediera, no basta, porque no dicen, ni suponen, q es agnato, y de varon en varon por linea masculina, como era menester que prouara, por ser el fundamento, y calidad que requiere la clausula, de que se vale, y en que se funda para excluir al Conde, de cuya legitimidad, y parentesco no se disputa, ni duda.

354 Neque obstat si dicatur, que segun la opinion de Mieres, antes se ha de presumir en duda, que vno es varon agnato, que no cognato, teniendo el nombre, y armas de la familia, y parentela antigua, porque no es opinion defensible, sino contra derecho: y assi lo reprueba Castillo tom. 6. cap. 123. num. 13. in illis verbis: *Ego sane de ista obseruatione multum dubito, & miror quidem Pelaez, à Mieres ausum fuisse, ita statuere, nam si dicenti se consanguineum ag*

natum, cognatum, seu descendentem alicuius, siue ex eius familia, id probandi onus incumbit, & ad hereditatem, vel fideicommissum, qui agit, ut talis, debet probare se esse talem, etiam parte non opponente, neque aliàs admittitur, ut supra hoc eodem cap. n. 1. Comprobavi, si etiam is, qui ad successionem se admitti contendit specificè, atque præcisse tenetur probare consanguinitatis gradus, nec sufficit consanguinitatem in genere probare, ubi super successione contenditur, prout etiã annotavi, & comprobavi capite 122. num. 1. supra, & Pelaez ipse notavit 2. p. eadem quæst. 7. num. 68. fol. 518. in fine, in noua editione: quo pacto admitti, aut obtinere poterit is, qui duntaxat habeat testatoris, aut matoratus institutoris originem, nec aliunde, aut moris à iure statuti, siue ab interpretibus nostris excogitatis descendentiam, aut cōsanguinitatem probauerit, etiam in antiquis cum teneatur, tunc quoque saltē per testes, de auditu per publicam vocem, & famam, per scripturas etiã enunciatiue loquētes, per coniecturas, & præsumptiones, per communem opinionem, & alia adminicula descendentiam, aut parentellam probare, alias succumbere debeat; donde prueua tambiē, que solo el nombre, y las armas, nihil faciunt ad rem.

355 Et tandem concludit ex Marefcot. lib. 1. var. cap. 70. nu. 4. ibi: Ipse tamen probationes licet leuiiores, & imperfectæ sufficiant in suo genere perfectæ esse debent, hoc est, de necessitate concludere, quia probatio dubia, & equiuoca, non releuat, & in causa etiã fauorabili non prodest, sicuti ex alyis authoribus notabiliter obseruauit in hac eadem, qua versamur materia, Valençuel. d. cons. 92. num. 216. & duobus sequentibus, fol. 711. &c.

356 Finalmente no obsta el dezir la parte contraria en sus alegatos (ya que no lo toca en su informacion) que le basta el hallarse poseedor, para que

le relieue de prouar su agnacion, y legitimar su persona, en no prouandose lo contrario por el actor, quia de iure possessoris non quæritur, quando de iure actoris non constat, *l. fin. Cod. de reuindicat. cum vulgatis.*

357 Porque se responde. Lo primero, que quando intetò este pleyto, de que oy se trata, doña Camila, abuela del Conde, no era poseedor, ni lo fue en muchos dias despues don Gaspar, abuelo del que oy litiga, sino doña Eufasia, y el Hospital de Valencia, contra quien mouio el pleito doña Camila, y este es el que oy se ha de determinar, y el auer entrado en la possession, en virtud de la sentencia que obtuuo en virtud del pleyto primero que intentò don Luis su hijo, no puede perjudicar al Conde; lo vno por auer sido pendiente este su pleyto, vt in toto titulo, vt litepēdente nihil innouetur in Codice, Digestis, & Decretalibus.

358 Y lo otro, porque auindose inmiscuido en aquel pleyto primero de don Luis, doña Francisca Valterra, madre del Conde, aunque obtuuo sentencia en el don Gaspar, como heredero de don Luis su hijo, y en su virtud quitò la possession a doña Eufasia, y al Hospital, no puede perjudicar con ella, ni deteriorar su derecho al Conde, segun la disposicion de la ley is à quo de reuindicatione, y lo que en ella resueluen todos los Doctores: y se prueua expressamente en la ley penultima, ff. de petition. hereditatis, ibi: *Cum Tres salua sit ei, qui in executione tardior venit aduersus priorem victorem.*

Præsertim, por auerse reseruado en la misma sentencia su derecho a doña Francisca Valterra, madre del Conde, vt statim dicemus.

359 Lo segundo, porque queriendo preferirse don Gaspar, como varon agnato, no ha verificado este

58

este requisito, cuya prouança toca al mismo que le
alega, y propone, si quiera le llamemos actor, si quie
ra reo, porque en tal caso siempre se considera co
mo actor: quia quando aliquis includitur, vt talis nō
potest obtinere tanquam actor, neque tanquā reus,
nisi euidenter doceat se talem existere, l. Prætor, §. do
cere, & ibi Bart ff. vbi honor. rapt. l. i. §. quod autem,
ff. nequit ei in flumin. pub. Plot. de in litem iurand. §.
8. nu. 2. Nata conf. 474. nu. 31. Surd. conf. 45. num. 14.
tradit in terminis Gozadin. conf. 21. num. 28. Socin.
Iun. conf. 86. nu. 34. vol. 2. Menoch. de adipisc. posses.
rem. 3. nu. 164. Tiber. Decian. conf. 24. nu. 53. vol. 4.
vbi subdit hoc debere probari, licet nihil oppona
tur ex aduerso, quoniam onus incumbit agenti, tan
quam principium intrinsecum, ex quo ipsius actio
proficiscitur.

360 Carol. Ruin. conf. 52. lib. 5 nu. 3. Ant. Pe
tra de fideicom. q. 11. nu. 475. vbi propterea infert,
quod siue agat, siue conueniatur semper is, qui alle
gat se filium alterius, & legitimum tenetur ad iuridi
cam probationem eius qualitatē: ac deinde post An
ton. de Butrio, Panormit. & Ruin. subscribit: Quod
si filius possideat hæreditatem, & cōueniatur, vt pro
ximus defuncti, de cuius hæreditate agitur, & nege
tur legitimus debet ipse probare vinculū matrimo
nij inter defunctum, & matrem ipsius rei conuenti,
neque pretextu possessionis, quam habet, eximitur
ab onere huius probationis,

Roland. conf. 89. nu. 31. vers. Et ille qui se fundat in
agnatione debet probare illam qualitatem, quod sit ag
natus, vol. 1, Cæphal. conf. 82. nu. 6. vsque ad 10. Car
din. Thusc. r. p. conclus. 17. nu. 32. vers. Amplia in eo,
qui dicit se agnatum defuncti, vel alias fundat se in ag
natione, quia debet hoc probare, fol. 780. ac rursus, con
clus. 16. nu. 8. eodem libro, subiungit: extende, vt proce
dat,

dat, tam agendo, quam excipiendo, nam qui fundat suam exceptionem, vel actionem in qualitate debet probare, secundum Alex. *conf. 100. nu. 3. vol. 1. Mascard. concl. 73. nu. 1. cum seqq.* Stephan. Oliuar. *decis. 910. nu. 1.* ubi notat, quod qualitas respiciens intentionem rei non est probanda ab actore, sed ab ipso reo.

361 Lo tercero se responde, que el Conde tiene verificado en este pleyto su legitimacion, y ascendencia plenissimamente, y sin que dello pueda dudarse, y tampoco ay duda en que tenga llamamiento en la clausula de doña Beatriz, como descendiente legitimo de Ausias el menor, cuyos hijos, y descendientes estan llamados literalmente: y assi funda de derecho por la letra, y por la naturaleza de los mayorazgos.

362 Y litigando con este privilegio, y siendo excepcion de don Gaspar el dezir, que en fuerza de ser agnato, ha de tener mayor prerrogativa, a el le toca verificar la causa de su inclusion, por las doctrinas referidas; y porque asistiendo al Conde, como descendiente del llamado por la testadora, y naturaleza de los mayorazgos, y presumpcion de la ley: estos fundamentos son superiores a la possession de don Gaspar, y le obligan a calificar su intento, como sino estuiera poseyendo los bienes, arg. textus in *cap. cum persone, §. quod si tales*, ubi Ancharr. & reliqui Interpretes de privileg. lib. 6. glos. in l. sicuti, verbo possessoris, ff. si servitus vindicetur.

Paul. Castr. in l. 7. num. 2. § 3. Cod. de fide instrument. donde resuelve, que si el poseedor trata de sola su conservacion, sin perjuizio de tercero, no ha menester otra prouança, aunque le resista el derecho comun, pero en queriendo anteponerse a tercera persona favorecida por la ley, no le releua la possession, ni es considerable, sino muestra titulo mas po-

59

poderoso, verificando las calidades necesarias, Palac. Rub. in cap. per vestras, post secundum notabile, §. sed est pulchra dubitatio, num. 48. Mantie. de cōiect. lib. 12. tit. 17. num. 11. fol. 354. ibi: Sed notandum est, quod præsumptio fundata in iure communi tollit præsumptionem, quæ stat pro reo, vel pro possessore, nã si ius cōmune resistit possessioni, tunc cessat illa præsumptio, quæ est pro possessore: quia possessio transfert onus probandi in adversariam, nisi aliqua præsumptio sit contra possidentem, Curt. Lun. dicens, hanc esse communem sententiam, cons. 90. num. 2. Et indubio magis præsumitur pro actore, cuius intentio est fundata in iure communi, quam pro reo, cui ius commune refragatur.

363 Nam quotiescumque præsens status, aut præsens qualitas rei contradicit necessario origini, & progresui naturali, tunc possessio iam occupata non eximit possessorem illius status ab obligatione, & vinculo probationis, Bald. in l. non ignorat, num. 10. vers. In contrarium facit, C. de his qui accusare nō poss. Cyn. in l. si aquam, num. 4. C. de servit. subiiciens, quod quando aliquis possidet quidpiam, quod est contra ius commune non vititur privilegio possessoris, sed grauat, ut concludenter probet omnia requisita legitimæ proprietatis, Iacobin. de Sancto Georg. in l. circa eum, num. 4. ff. de probat. Padill. in l. si edibus, num. 2. C. de servitutib. copiosè Fulvio Pacian. lib. 2. cap. 20. nu. 6. vsque ad 17.

364 Et ideo, quando reus est in possessione, sed tamen ius resistit possessioni, tunc non præsumitur pro illa qualitate, cum habeat ius commune contra se, nam tunc siue sit actor, siue reus tenetur probare qualitatem naturalitatis, vel legitimitatis: proponiendo el exemplo en el que pretēde ser noble; y es la razon: cum solum lex his concedat privilegium

nobilitatis, & ad consecutionem eiusdem, ut sit necessarius titulus verus, vel præsumptus à Principe concessus, tunc etiam possessio non relevat, Matienço in l. 9. tit. 8. glos. 3. lib. 5. Recop. nu. 14. ibi: *Quoties autem reus est in possessione, vel quasi possessione nobilitatis, seu alterius rei, cui ius resistit, non præsimitur eum esse legitimum, vel naturalem, nisi hoc probet, siue actor sit, siue reus, cum habeat ius commune contra se, ut in l. sicuti, §. sed si queratur, ff. si servitus vindicetur, Bart. in l. si prius, ff. de nou. oper. nuntiat. declarat Paul. de Castr. in l. si solemnibus, C. de fid. instr.*

365 Y en el caso presente, en que tiene literal llamamiento el Conde, y del que se vale don Gaspar, dice desta manera la clausula de doña Beatriz: *Venga al mas propinquo pariente mio por linea masculina, el qual por justicia podrá venir a la sucession de mis bienes.* Y siendo esta ley, y calidad inherente, no basta la possession, sino es prouando, y verificandose, que el tal poseedor tiene las calidades que requiere la testadora por forma, y sustancia, porque sin ellas lo haze la ley in sucessible, y no puede pronunciarse sentencia que se las habilite, ni presuponga, auiendo (por ser preciso) de declarar en ella, que se le dà, ò dexa en la possession, por ser la persona en quien se verifica la calidad de la clausula, y voluntad de la testadora.

366 Lo quarto, porque lo que en terminos de la l. 9. tit. 8. lib. 5. resuelve Matienço en la glos. 3. num. 11. §. 12. diciendo, que al tiempo que se halla en la possession de la herencia, y se le opone no ser legitimo, que no le relieua la possession, sino que ha de prouar la naturaleza, y la legitimacion, alias succumbet, porque es el fundamento de su intencion, & dicit periculosam esse sententiam Telli Ferdinãdez que tuuo lo contrario, refert & sequitur Ioan-

nes Gutierrez *lib. 2. practicarum, quæst. 112. num. 5.* donde dize en el *num. 7.* que si el hijo possedor no le niega el que le pide la herencia, sino solo dize que es espurio, y no legitimo, entonces al actor le incūbe el prouar esta calidad de ilegítimo, y espurio.

367 Et ibidem si vero actor non fatetur reum possidentem esse filium, sed tantum ab eo, tam quā in iusto possessore, atque detentore petat prædicta bona ad se pertinentia iure hæreditario ratione proximitatis, reus autem alleget se esse filium legitimū defuncti, & ideò ipsius bona possidere, hic casus differens est à præcedenti, quam ob rem aduersa sententia est eo tenenda, nēpè acto reprobante suam intentionem, reo vero non probante se esse filium legitimum defuncti condemnandum esse ad restitutionē bonorum actori faciendam, neque enim hoc casu incumbet actori onus probandi disputationem, cum eam minime pro fundamento suæ intentionis allegauerit, nec sit necessaria, sed tantum proximitatem in iudicio deduxerit, eamque approbauerit: sicque merito obtinebit. Reus autem si vincere velit probare tenetur se esse filium legitimum defuncti, cum hoc allegauerit pro fundamento suæ exceptionis, & ideò non præsumitur legitimus, nisi probetur, ut rectè & cum iudico perpendit Matienç. Nec hoc casu Tellus loquitur, nec contrarium tenet, quod etiam nouissime indistinctè probauit cū alijs Mascard. *ubi supr. num. 13. & 14.* nēpè, quod semper is, qui allegat se filium alterius, & legitimum, debeat probare se esse talem, siue agat, siue conueniatur tamquam possessor hæreditatis paternæ, & sequentibus alios casus distinguit, constituit, atque declarat hætenus Gutierrez.

Y en el *nu. 8.* buelue a repetir lo mismo, y dize, quod est verissimum.

368 Lo quinto, porque como arriba queda dicho, en el pleito primero que intentò don Luis cõtra doña Eufrafia, y el Hospital, no se deduxo, ni disputò el derecho, y punto de la agnaciõ, y el auer presentado articulos sobre la ascendencia, y legitimacion del dicho don Luis, y don Gaspar su padre, fue por via de adminiculo, motiuo, y justificacion de la sentencia, segun parece de sus palabras, à num. 34. fol. 31. ibi: *Cum tempore mortis dicti D. Petri extaret dicta domina Anna Despuig, filia dicti Iacobi, & nepotis dicti Ausie senioris, quæ erat nupta in agnatione dictæ Beatricis, videlicet, cum nobili D. Gaspare, & etiã extaret nobilis Ludouicus filius legitimus, in quo ex utroque latere materno, & paterno concurrerat qualitas parentellæ, nominis, & armorum familie de ls Despuig, y va refiriendo sus ascendientes; y despues dize a fol. 32. Et constat dictam D. Annã Despuig, & dictum D. Gasparem Despuig cessione omnia iura sibi competentia ratione dictorum vinculorũ dicto D. Ludouico Despuig, filio eorum legitimo & naturali, qui erat de familia, nomine, & armis propinquior dictæ testatricis post Annam matrem suam, quæ iura si quæ sibi competeabant dicto filio suo cesserat.*

369 De aqui se siguen dos cosas. La vna, que este pleito lo intetò don Luis por el derecho de doña Ana su madre, y que no ay palabra de donde inferir que lo intentasse por derecho de don Gaspar su padre, como agnato, pues la cession que hizo don Gaspar en su hijo, fue como marido de doña Ana, pues quando se califica su derecho, no se repite la cession de don Gaspar, sino de doña Ana su madre, vt in verbis nuper relatis in fine. Y aunque alega la parte contraria, que litigaua tambien don Gaspar padre de don Luis, iure proprio, ni lo muestra, ni ay palabra que lo insinue, y si fuera verdad que litigò por

por su derecho, la parte contraria a quien le incumbiere, exhibiera, y presentara los autos de aquel proceso, y pues no lo ha hecho, ni dello consta por todo el memorial, es presumpcion juridica, que el no buscarlo, y exhibirlo es, porque del mismo no constasse mas claro lo contrario, de lo que oy alega, y pretende nam ea subtracta esse creduntur, quæ notitia causæ eius fuissent dubitandum nõ est, l. 2. §. *Diuus*, de iure fisci, l. unica, §. *ille etiam*, C. de latina libertate, Bald. cons. 410. num. 2. vol. 1.

370 La segunda es, que en el dicho pleyto, y sentencia, no fue necessatio legitimar la persona de dñ Gaspar principalmente, sino por incidencia, y para mas justificacion del derecho de doña Ana, diciendo, q̄ estaua casada en la familia Despuig, de la qual era el dicho don Gaspar: y aunque en la dicha sentencia se le adjudican los bienes al mismo don Gaspar, no fue por derecho suyo, sino por el de dñ Luis su hijo, y dexandolo a el por heredero en su testamento, segun parece de sus palabras.

371 Con este presupuesto entramos en la question disputada comunmente, de si la sentencia, y provanças dada, y hechas en vn pleyto, perjudican, ò aprouechan en otro, y que requisitos ha de tener para ello, de quo diximus in prima allegatione à nu. 133. donde se pone la regla, quod res inter alios acta alijs non nocet, §. *a nu.* 146. que quando el pleyto es entre personas, que pretenden la succession de bienes vinculados, super earum prælatione. La mas cierta resolucion es, que lo determinado, y executado en el primer pleyto, nõ nocet, nec prodest para el otro, aunque la question sea la misma.

372 Y agora añadimos para el punto de q̄ hablamos, que entra la question de si la legitimacion hecha en vn pleyto, y sentencia dada sobre el, y posesion

20
fession que en su virtud se aprehende, tengan fuerza en otro, y obre la possession sus efectos.

In qua quaestione, es lo cierto, que la sentencia dada in causa status cum legitimo contradictore facit ius quoad omnes, *l. in genuum de statu hom.* pero si esto se estiende a la filiacion, ò a la legitimidad delas personas, es muy controuertido por la diferencia de razon del vno al otro caso, nam causa ingenuitatis spectat ad ius publicum, causa vero legitimitatis ad ius priuatum.

373 Y aunque muchos Autores tienen que lo mismo sea in legitimatione, y entre ellos el señor don Geronimo de Leon *decis. Valentina 93. à nu. 6.* a quien sigue Castillo *tom. 6. cap. 157. nu. 36.*

Pero la contraria es de Inocencio *in cap causam el 2. num. 7. qui filij sint legitimi*, donde tiene, que el pleyto sobre la legitimaciõ de la persona con vnos, no perjudica en otro pleyto, ni a otros, & ait non reperiri cautum in iure, vt sententia in causa legitimitatis faciat ius quoad omnes, ideoque standum esse regulæ de la ley sæpè, de re iudicata: y es opinion comun, que siguen los Autores que refiere, y exhorta Paz de Tenuta *cap. 43. à num. 5.* y neruosamente respondiendo a los Autores contrarios, Peregrin. omnino videndus, *conf. 83. incipit circa primum, hasta el num. 12.*

374 Attamen, quando huuiera de seguirse la otra opinion, admite muchas limitaciones, que aplicadas a nuestro caso le sacan de duda, por ser necessario que interuengan los requisitos que refiere con la comun el señor don Francisco de Leon *in dicta decis. 93. numer. 5.* y los mas dellos no concurren aqui.

375 Pero lo que mas haze a nuestro proposito, es lo que añade *in d. num. 5. ibi: Quintum requisitum ponit*

ponit Tiraquel. d. cap. 37. de nobilit. num. 11. Quod fuerit principaliter actum super statu, & non incidenter, & plene fuit decissum, & voluerunt Iacob. Butr. Bald. Salicet. & Floria. in d. l. 2. Cod. quibus res iud. non nocet August. Aretin. in d. §. prædiales, col. 4. vers. In ea, glos. ibi in genuum, inst. de action.

Fussar. quæst. 622. num. 31. ibi: Limitatur duodecimo in sententia incidenter lata cum principaliter de alio puncto ageretur, Menoch. dict. cons. 904. nu. 69. Ratio est, quia sententia incidenter lata non nocet alteri super illo incidenti, Bald. in l. 2. num. 4. vers. Sextum est Cod. quibus res iudicat. non nocet, Alex. in l. sepe, num. 76. vers. Sextum secundum eos. ff. de re iudicata, Menoch. cons. 390. num. 41. lib. 4. & cons. 904. nu. 69. lib. 10.

Et plenius Additionator ad Molin. libr. 4. cap. 8. ad num. 3. ibi: Quarto limitatur in sententia incidenter lata cum principaliter de alio puncto ageretur, quia sententia, quæ alias potest tertio nocere, nequaquam nocet, nisi in his in quibus agitur principaliter, & de per se, non vero incidenter, & propter aliud, Fussar. de substitut. d. q. 622. nu. 31. & 32. Bart. in l. sepe, quæst. 1. num. 3. & 26. Alex. num. 76. & 81. ff. de re iudicata, & alios referens Surd. cons. 189. num. 42. & num. 44. Menoch. cons. 424. num. 20. vers. Septimo, & ultimo, & melius ipse Menoch. cons. 904. nu. 69. super successione domus, ac Ducatus de Cardena.

Et hinc est, quod & si usufructuarius potest in iudicio deducere proprietatem ad hoc, quod in usufructu obtineat, ex adductis à Mastrib. decis. 146. nu. 14. Petr. Surd. cons. 162. nu. 14. D. Ioan. del Castill. in tract. de usufruct. cap. 20. num. 11. adhuc sententia lata adversus usufructuarium non præiudicat domino proprietatis, eo quod de proprietate incidenter cognitum fuit, ut tradit Pinel. in l. 1. Cod. de bonis matern. num. 68. Causalc.

ualc. de usufructu, n. 125. D. Ioan. del Castill. d. tract.
lib. 1. cap. 34. nu. 6. Rota per Achil. de Gras. decis. 220.
alias 8. de sententia, & reiudicata.

376 Con lo dicho se junta otra resolucion cōs-
tante; videlicet, que la sentencia dada super causa
principal, non nocet super accessorio deducto per
modū causæ, quando super eo, non est legitime cog-
nitum, & pronuntiatum, Innocent. in cap. cū Eccle-
sia subterana, de causa posses. & propriet. glos. vltim. col-
lectar. & Enrich. Bohic. ibidem Cardin. nu. 3. vers.
An autem sententia lata super eo, quod deducitur in
modum causæ, Anchar. nu. 34. subscribens id esse sin-
gulare, & notandum Anton. de Butr. num. 10. § 12.
Vela nec. num. 23. § 24. Cardin. in cap. 1. de ordin.
cognitio. q. 4. Anchar. conf. 417. num. 2.

Este requisito, y limitacion quadra a la letra con
nuestro caso, porque ni en aquel pleyto se tratò, ni
disputò plenamente, neque principaliter de la legiti-
macion de don Gaspar que lo seguia, ni contradixo
la agnacion el Hospital contra quien se litigaua, ni
a èl le importaua, y en la sentencia solo se tocò inci-
denter, y por motiuo, vel per modum causæ, vt ex
eius verbis apparet: y assi quadran las conclusiones
referidas in indiuiduo, para que en el pleyto diferen-
te, que intentò doña Camila, y prosigue el Conde,
no perjudique, ni cause efeto la dicha sentencia, ni la
possession que en su virtud se tomò.

377 Præterea, porque la dicha sentencia enes-
ta parte de la legitimacion, es contra la verdad no-
toriamente, porque presupone, y da por cierta la le-
gitimacion de don Gaspar, y de don Luis, y consta
por las prouanças de aquel pleyto lo contrario, y cō
tiene los defectos, de quibus latè supr. à nu. 284. §
328. & ideò inquit Lima in addit. ad Molinam, libr.
4. cap. 8. ad num. 3. ibi: *Quinto limitatur, quando sen-*
ten.

tētia est iniusta, quon casu successoribus nō nocet, Bald. in l. 1. C. ad legem Cornel. de falsis, num. 1. Paul. cons. 289. num. 4. lib. 1. Dec. cons. 445. num. 41. Socin. cons. 81. num. 98. lib. 2. Crauet. cons. 622. num. 5. lib. 4. Menoch. d. cons. 501. nu. 7. & cons. 904. num. 68. Vincent. Fuffar. d. quæst. 622. nu. 30. ubi hanc opinionē exquisitissime fatetur.

378 De lo dicho nace, que si esta legitimacion referida en la sentencia, no perjudica al Conde por conclusiones ajustadas, que la posesion que en su virtud aprehendieron los antecesores de la parte cōtraria, tampoco le ha de perjudicar, ni causar efectos algunos, alias dieramos que obrara siendo contra iura præcitata, & qui non potest amplius ius esse in causato, quam procedat ab influenti potētia causæ, Bald. in l. 1. num. 3. ff. de Senatoribus, & quia regula generalis est, quod in quibus casibus non obstat res iudicata, neque etiam acta, vel cætera, quæ ex iudicio, sequuntur ex text. in cap. inter dilectos, vers. Sed neque attestaciones, de fid. instrum. Molin. lib. 4. cap. 8. nu. 5. ubi eius Additionat. infinitos cumulat.

379 Rursus, porque la prueva de legitimacion que en aquel pleito se hizo, tal qual es, fue desde 13. hasta 16. de Junio del año de 1567. antes que se opusiesse doña Camila, la qual salió al pleito en 28. de Julio del mes siguiente, con que estamos en los terminos rigurosos, de que res inter alios acta alijs non nocet, neque prodest, cum vulgatis.

380 Lo sexto, porque la posesion en que se halla la parte contraria, no puede obrar en su fauor, y en perjuizio del Conde, pues en la misma sentencia quedò reservado el derecho de doña Camila, v. t. supr. num. 364. & vltra ea quæ ibi diximus, es llano que tienen sus descendientes ileso, y conseruado su derecho, & sine vlla diminutione.

Y la possession actual que adquirio el contrario, no les perjudica, porque se resuelve, y desvanece como fino se huviera tomado, luego que se muestra, y consta in iudicio del tal derecho reservado, Bart. in l. ille à quo 13. §. si de testamento, nu. 5. ad Trebel. ibi: *Quæro quid operatur ista reservatio exceptionis, quæ index facit. Respondi hoc ut si apperebit exceptiones esse veras, & iuridicas, quidquid est factum habeatur, per non factum, ut hic, l. Prætor, in principio, l. qui vias, §. 1. de damno infecto, Bald. in l. terminato, num. 5. C. de fructibus, & litium expens.*

Dec. cons. 42. incipit pro facultate, nu. 15 ibi: *Primo, quia ut mihi præsupponitur in laudis postea latis fuit semper facta reservatio, quia si nullo unquam tempore reperiretur instrumentum, vel aliquod ius infavorem civitatis Suanæ, quia illud haberet locum, nec per tale laudum, vel declarationem aliquo modo sit factum aliquod præiudicium, cum ergo nunc producat instrumentum de novo repertum: vigore talis reservationis habetur per inde, ac si lauda, & aliæ declarationes factæ non fuissent, l. Prætor ait, in principio, & l. quis vias, ff. de damno infecto, l. si ille à quo, §. si de testamento, ff. ad Trebel. & quod ibi Bart. col. 2. versic. Quid operatur ista reservatio, notat idem Bart. in l. penult. C. de postulati. num. 4. notat ibi not. 4. de ista reservatione, & in l. fin. per illum text. C. de compensatione. Bald. etiam hoc notat in l. 1. in fine, C. qui leg. perso.*

381 Et ideo, no puede relevar a don Gaspar la possession en que se halla, para dexar de legitimar su persona, y de sus antecessores plenamente, contra el Conde que lo ha hecho, y verificado, pues mediante la dicha reserva, ni puede dezir que posee, ni la tal possession aprovecha para la prescripciõ, ni causa otro efecto alguno, ut resoluit Paul. de Cast. 3 p. cons.

cons. 44. incipit quoniam casus, nu. 28. ibi: Tunc quia ipse Montanarius fuit inuestitus salvo iure cuiuscunque, quæ verba in inuestitura suorum descendendum fuerunt repetita, & sic reservare videntur ius debentium succedere in feudo, & cursum præscriptionis impedire, aliàs mala fide præscriberetur, si ius in inuestitura reservatum usurpare vellent, ut in cap. fin. de præscriptione. Menoch. cons. 306. vol. 4. à num. 20. & 24. August. Barb. in tractat. de clausulis, clausul. 139. donde funda latamente los efectos de la clausula reservativa puesta in quacunque dispositione, y añade en el n. 7. Agnatorum iura tuctur, ut ex Oldrald. Dec. Paris. & Beroi. observat Menoch. cons. 305. n. 20. vbi nu. 24. subdit, quod non dicitur decursa aliqua præscriptio stante hac clausula, Tusch. verb. reservatio, conclus. 243. per tot. maxime, nu. 14. & 15.

382 Y en terminos de reservacion hecha en la sentencia, Bald. cons. 104. incipit comparuerunt, vol. 5. nu. 3. ibi: Quia iudex dum decrevit tenutam expresse protestatus est, quod per dictam protestationem non intēdebat, quod Hentia præiudicaretur in aliqua iure: ista enim verba sunt protestativa, seu reservativa, ut ff. familiae herciscund. l. item Labeo, §. 1. & iterum num. 9. Item, quando reservatur questio præiudicialis res intelligitur esse integra, l. si testes, C. de test. b. l. fideiussor, ff. qui satisdare cogantur, l. Benius, de pactis dotalibus.

Eleganter Aldouin. cons. 5. nu. 30. & cons. 10. nu. 12. ibi: Et illa clausula, sine dubio significat, & operatur, ut nihil præiudicij, aut damni ex ea transactione eis allatum fuerit, inuictissimeque tuta est, ac tutatur omnia illorum occasione dictæ societatis, & causæ principalis, ut in tacta salva, & illeffa semper fuerint, & sint, cum hoc sit peculiaris vis, & virtus reservationis, siue clausule reservatiue, ne illa dispositio, cui clausula

la reservatiua inserta est reservati in iure reservato
nullum præiudicium inferat, sed ut ius reservatū re-
servanti, in omnibus, & per omnia saluū, & ille sum
maneat, hæc Aldouens. Peregrin. cons. 16. num. 36.
vol. 5. quos & alios refert & sequitur Sesse tom. 2. de
cis. 206. à num. 6.

383 Lo septimo, porque doña Camila quãdo
dio principio a este pleito, pidio los bienes contra el
Hospital, y don Luis Despuig, y contra qualesquier
otras personas que pretendiesen tener derecho, ò
interés en los lugares de Alcantara, Benexides, y el
Rafol, en la mejor via, forma, y manera, que de jus-
ticia se le deuisse, memor. num. 48. vers. D. Camila.

Et ideò, tiene intentado a ella, y a sus descendien-
tes, y a cada vno por su derecho, y llamamiẽto, que
le compete en su tiempo el remedio de la ley quo-
ties 3. C. de donation. que sub modo: donde sin necesi-
dad de restitucion, ni de otro ministerio se transfiere
la possession de todos los bienes comprehendi-
dos en el instrumento; y es concordante el fuero 6.
de Valencia, titul. de las donaciones, el qual no solo
transfiere el dominio sin entrega, ni otro acto de a-
prehension en los donatarios, sino la possession, as-
si en el primero, como en los siguientes, en llegan-
do el llamamiento de cada vno, Belluga in speculo,
rubric. 14. §. non videamus, num. 9. el señor Regente
Leon lib. 1. decis. 110. num. 8. § 9. vbi refert iudica-
tum in hoc S. S. C.

384 Y esta possession es Real, y verdadera, y
con los mismos efectos que si actualmẽte la huvie-
ra aprehendido, Bald. in cap. contingit, de dolo, § cõ-
tumacia, Antonio Gomez in l. 45. Taur. numer. 18.
Covar. lib. 3. variar. cap. 5. num. 6. Menoch. de recu-
perand. remed. 1. quest. 37. nu. 397. Molin. de primo-
gen. lib. 3. cap. 12. num. 18. § 19. alter Molin. tom. 3.
de

de iustitia, disputat. 636. num. 3. & post alios Antonino de Amat. resolut. 39. num. 52. Postio obseruat. 55. num. 54. el señor don Iuan de Solorzano de iur. Indiar. lib. 2. cap. 16. à nu. 55.

385 En virtud deste fuero, y concordantes, le compete al Conde, pro consequenda actuali possessione, el interdicto à dipiscenda, y los demás que le conuenien, ex Molin. lib. 3. cap. 13. à num. 6. y el remedio de la manutencion, ex Ludouic. Postio obseruation. 55. num. 54. Mieres de maiorat. part. 3. in initio, num. 10. vbi quod in materia maioratum, apud omnes nationes mortuo patre transit dominium, & possessio ipso iure in primogenitum, vel sequentem vocatum, Molin. lib. 3. cap. 12. num. 13. & 14. quos & alios refert & sequitur Paz de Tenuta, c. 66. num. 3.

386 A que no puede obstar la possession que aprehendieron los antecesores de don Gaspar, por que estando ya empeçado este pleito, que oy profi- gue el Conde, y le dio principio doña Camila, nul- lum operatur effectus, ni perjudica al que posee ci- uilmēte, ex traditis a Postio obseruation. 48. per tot. maxime num. 10. ut in num. 11. tiene con Seraphin. y otros, quod nullum parit iuris effectum, & quod nullius est releuij.

387 Lo octauo, porque en este pleito se halla formado vn juicio en que pretende cada vno la ac- tual possession deste mayorazgo, en virtud del lla- mamiento de doña Beatriz, y assi se llama juicio du- plicado, l. 2. in princip. & in fin. de interdētis, en que todos los litigantes son actores, y reos, l. si duo, §. 1. uti possidetis, l. 36. §. fin. de actio. §. tertia diuisio, in sit. de interdētis, ibi: l. ded autem duplitiā vocantur, quia par utriusque litigatoris in his conditio est, ne quis- quam præcipuè reus, vel actor intelligitur, sed unus-

quisque, tam rei, quam actoris partem substat.

Paz de Tenuta i. p. cap. 24. num. 2. donde trata de los mayorazgos de estos Reynos, y dize: Quod omnes contententes in hoc iudicio rei sunt, quilibet enim in se possessionem civilem, & actualem transferre contendit, omnesque etiam sunt actores cum unusquisque actionem proponat: y assi la ley 43. de Toro inualida qualquiera possession, que alguno de los coligantes aya aprehendido, aunque se le aya dado el verdadero successor en su vida, vt ex eius verbis apparet.

388 Lo nono, porque quando todo lo dicho cessara, y fuera menester, que el Conde prouara que don Gaspar no es legitimo, ni agnato de doña Beatriz, está verificado por el pleyto bastantissimamente por las mismas informaciones contrarias, y por lo demas arriba dicho en este articulo; maximè auiedo el Conde verificado su llamamiento, y tan plenamente su legitimacion: y assi bastaua qualquiera duda que se hallasse en la legitimacion contraria, quia certa pro incertis non sunt relinquenda, l. cogi, §. idē querit, ff. ad Trebel. l. ordinata, §. is qui, ibi: Ne melioris conditionis sint, qui dubie, quam qui certe liberati sunt.

389 Y el pretender la parte de don Gaspar que darse con la Baronía con tales prouanças, que son opuestas a su mismo intento, y quitarsela al Conde con literal llamamiento, y legitimacion clarissima, es ponerse os in cælum, pretension desesperada a q̄ se aplica lo que dize la l. 1. de inofficioso, melius quidē faceret si se litibus inmanibus non vexaret cum obtinēdis spem non habent.

Efto

Efecto segundo, para que se vale el contrario de las sentencias dadas, y las demas del memorial.

390 ¶ Dize don Gaspar, que las sentencias dadas en otros pleytos, sobre estos bienes ayudan su pretension, y se declara en ellas ser mayorazgo agnaticio en que esta llamada toda la familia Despuig, en el vers. *El pariente mas propinquo*, por linea masculina.

391 Y añade, que las sentencias de Consejos Supremos, y Audiencias, tienē fuerça de ley por privilegio del señor Rey don Iuā el Segundo, *inter privilegia fori*, fol. 204. ibi: *Et attento, quod sententia Principis causa cognita promulgata vim legis obtinet, & pro lege seruanda est generaliter inter omnes*. y lo refiere el señor don Francisco de Leon decif. 81. con la l. fin. C. de legibus.

392 Y tambien refiere a la letra los motiuos de las sentencias que le están mas a cuento en la segunda parte de su informacion, fundamento 1. à nú. 4. y lo buelue a repetir desde el num. 175. y otros varios lugares.

393 Sed hoc excluditur. Lo primero, por lo q̄ está respondido en nuestro primer papel, fol. 57. à n. 133. donde con dotrinas indiuiduales se prueua que ninguna de las sentencias q̄ hasta aqui ha auido perjudican al Conde, ni a sus antecessores, por no auerse litigado con ellos: y porque los pleytos han sido entre los descendientes de la primera linea, que es la de Iayme: y en este que oy se trata, no se ha dado hasta agora sentencia alguna.

394 Præterea, porque en ninguna de las sentencias presentadas, y que refiere el memorial, está declarada la Baronía por de mayorazgo agnaticio, antes

tes en algunas se declara lo contrario, y han salido en fauor de hembras, como dellas parece.

395 Y assi no perjudica el fuero del señor Rey don Iayme, que refiere el señor don Francisco de Leon, pues es lo mismo que dispone el derecho comun, *in l. fin. C. de legibus*, y sin embargo es resolucion comun, que ni perjudican a las personas con quien no se ha litigado, ni quando ay alguna diuersidad en qualquiera de las tres identidades, de quibus *in l. cum queritur, de except. reindicatæ, ut latè in prima allegatione à d. num. 133.*

396 Lo segundo se responde, que en el pleyto que huuo sobre la possession destos lugares, entre doña Ana Marque, y don Christoual, en vista se diò sentencia en fauor de doña Ana, con motivos muy fuertes, de qua *in mem. num. 40.* y aunque se reuocò en la de reuista en el *num. 42.* reseruando su derecho a doña Ana para la propiedad, fue solo porque su derecho requirebat altiore indaginem; y aũ para esta razon solo tuuo don Christoual dos votos, apoyando tres dellos la pretension de doña Ana con ser hembra; y para que se entienda que don Christoual no tiene derecho, ni como agnato, ni como de la familia, lo prueua, y funda el señor don Geronimo de Leon *decis. 24.* donde trata deste pleyto, cõ cuya alegacion queda corroborado efficacissimamente lo q se ha dicho en los articulos antecedentes, y desvanecido el derecho de don Christoual, y nos escusamos de otras muchas alegaciones, porauerlo fundado doctamente, y auer sido juez de la causa.

Vt patet ibi num. 17. Examinamus igitur in hac causa an de iure subsisteret, quod pretendebat dicta domina Anna Despuig, fauere iustitiam clarã, & ipsam esse vocatam virtute testamenti dictæ Beatricis, quia erat de linea Ausiæ Despuig senioris à dicta Beatrice

contemplata, & dilecta in quam ingressa fuit successio.
 Est enim filia D. Gasparis Despuig, & Dom. Annæ
 Despuig coniugum: At vero dictus D. Christophorus,
 licet sit de familia Despuig, & filius eiusdem D. Gas-
 paris est tamen filius alterius matris nimirum dom-
 næ Franciscæ Paulæ Valenti, & non domnæ Annæ
 Despuig neptis Ausiæ senioris, & quod licet dicta Io-
 lant ultima possessor facultatem haberet eligendi, quæ
 vellet ex familia, iuxta tenorem Regiæ sententiæ la-
 tæ cum votis S.S.R.C. die 12. Nouembris 1597. hoc ta-
 men intelligendum erat, iuxta mentem Beatricis, &
 ordinem ab ea præfixum, quæ vocauit Ausiam seniorē,
 & eius filios, & una pars testamenti per aliam decla-
 ratur, & ita dicendum est extante dicta Anna Despuig
 descendente per rectam lineam masculinam, legitimā,
 & naturalem à dicta Ausia seniore, & in hoc iudicio
 petente non potuisse dictam Iolantem eligere don Chri-
 stophorum alterius lineæ, cum ordo charitatis, & affe-
 ctionis testatrix inspicendus sit, etiam ubi data esset
 facultas eligendi eum, quem vellet ultimus possessor.
 Illa enim facultas eligendi remotiorē omisso proximio-
 ri declaranda est, iuxta mentem testatrix inter eos,
 qui sunt de linea dictæ Ausiæ senioris, licet enim regu-
 lariter possit, quis unum ex familia, etiam remotiorē
 eligere, l. unum ex familia 09. §. sed & si fundum, vers.
 Quod si talia, l. peto 1. §. fratre, de legat. 2. cum alijs si-
 milibus.

Tamen, quando certarum personarum contempla-
 tione (ut hic) prohibitio facta fuit, nō potest prohibitus,
 ex alijs eligere quamquam sint de familia; nam quod
 attinet ad successionem illam pro extraneis habentur,
 l. pater filium 36. §. filiam, de legat. 3. & scribit egregiè
 Menoch. cons. 197. numer. 32. vers. Et quo clarius
 hoc pateat, volum. 2. Tiber. Decian. cons. 31. nu. 107.
 & 108. vol. 1.

Quod autem dicta Beatrix Despuig, voluerit præferre omnes descendentes, ex dicto Ausia seniore, alijs de familia Despuig, patet in spectro tenore eius testamēti. Solum enim nominat filios dictæ Ausiæ senioris primi gradus per nomina propria, nepotes autem, hoc est, filios dictorum filiorum, per nomen appellativum, nepotes, & nominati per appellativum videntur specialiter nominati, ut probat Peregrin. de fideicommiss. art. 21. num. 34. fol. 189. ubi alios allegat, & probatur in l. Titius 25. ff. de liber. & posth. ubi ex hereditati per nomen appellativum filiorum censentur nominatim ex hereditati. Reliquos vero nominat per nomen collectivum proximiorum, & nominati alijs præferuntur, l. cum ita legatur, §. in fideicommissio, de legat. 2. ibi: Qui nominati sunt, Crauet. cons. 984. nu. 19. lib. 6. ubi multis relatis bene confirmat, & decedente filio maiore dicto Ausiæ senioris, sine filijs vocavit ad fideicommissum Ausiam Iuniorem.

Constat igitur descendentes à Iacobo Despuig, filio primogenito dictæ Ausiæ senioris (qualis est dicta domina Anna Despuig, & de March) esse prælatos dicto Ausiæ Despuig Iuniori, iuxta legem Lutus 85. de hered. instit. Nam prudens consiliū testantis animadvertitur, non enim fratrem solum heredem prætulit substitutis, sed & eius liberos. Si igitur dicta dōna Anna, uti de liberis Iacobi filij maioris Ausiæ senioris, præfertur Ausiæ iunioris, nominatim substituto, quanto fortius eadem Anna prælata censebitur dicto D. Christophoro Despuig, qui quamvis sit de familia contentina dictæ Beatricis, non tamē est de linea dicti Ausiæ senioris.

Eadem etiam interpretatio canonica censetur cū Regia sententia lata Valentia in favorem D. Gasparis Despuig, contra domnam Eufrosiam Llanzol, & Hospitale generale publicata per Gasparem Melia
die

die 11. Decembris 1578. cum qua fuit dictum Petrum Despuig alienasse dicta tria loca de Alcantara, Benexides, y Rafol, extra familiam, y descendenciam dictae Ausie senioris, cum tempore mortis dicti D. Petri extaret dña Anna Despuig, filia dicti Iacobi, y nepotis dicti Ausie senioris.

Ex his motiuis visum fuit maiori parti Doctorum Regie Audientie esse clarum ius dictae domne Annae Despuig, y de March viude. Nam ex quinque iudicibus, qui fuimus in hac causa tribus, ita visum fuit, duobus autem contrarium visum fuit, nimirum intentionem dictae domne Annae requirere altiore indaginem, y non posse impedire missionem in possessionem petitam per dictum D. Christophorum Despuig hanc eadē scriptum in testamento dictae domne Iolantis ultimae possessoris.

397 Lo tercero, porque en quanto a la sentencia vltima, que en el iuizio de la propiedad salió en fauor de don Christoual, ya está dicho como las partes con quien se litigó han suplicado, y oy pende en grado de reuista en este S. S. C. y se trata de su reuocacion.

398 Y es de aduertir, que en el hecho padece la dicha sentencia equiuocacion, pues tratando del llamamiento del pariente mas propinquo en caso de contrauencion, dize que este tambien fue grauado, cum eadem prohibitionē, *ut in mem. n. 44. fol. 41.* y en la clausula de doña Beatriz no ay palabra de semejante prohibicion.

399 Præterea, porque no se dize en toda ella de afirmatiua, que en caso de la contrauencion quedasse hecho por aquel llamamiento mayorazgo de agnacion rigurosa, ni tal se colige de sus palabras.

Pues el principal motiuo consiste por auer quedado por heredero escrito en el testamento de doña

Vio.

Violante, y en esto haze la mayor insistencia, tocando solo de passo, y sin disputa alguna lo que mira a la agnacion, vt patet ibi fol. 42. *Vt pote proximior per lineam masculinam eiusdem Beatricis, idemque masculus, & statim potius debeat esse ius eiusdem Christophori ratione sexus;* lo qual non omnino conuenit al vinculo, ò mayorazgo de agnacion, pues el preferir, como haze esta sentencia, *ratione sexus conuenit,* etiã al vinculo de masculinidad, y tambien al regular, y ordinario data gradus paritate, vt apud omnes in cõfesso est.

Et ideò, poco embaraço puede hazerle al Cõde esta razon, y motiuo, siendo varon, y mas proximo de la linea paterna de doña Beatriz, y descendiente de la llamada, y contemplada por ella, vt satis constat ex supra dictis.

400 Lo quarto, porque en dos pleytos en que se hã inmiscuido los antecessores del Conde, se les ha reseruado su derecho expressemente para este pleyto de oy: y assi no le perjudican, ex traditis supr. à n. 364. § 393.

Sextus Articulus.

De la exclusion de don Iuan Rotla, y don Geronimo Sanz.

401 ¶ Esta exclusion destas partes, consiste en vna conclusion ordinaria: porque si litigaran con solo don Gaspar, su justicia era clarissima, pero contra el Conde, nullo modo procedit; supuesto, que la regla del pleyto es la que puso doña Beatriz en su testamento, de qua in mem. nu. 12. en que haze cinco llamamientos, en el primero instituye por sus dias a don Luis de Cauanillas, con cargo de pagar en cada

da vn año a Mossen Ausias Despuig su primohermano seis mil sueldos, con otros grauamenes, y cargas.

402 En el segundo, muerto el dicho su marido quiere que bueluan sus bienes enteramēte al dicho Mossen Ausias su primohermano, si fuere viuo, con obligacion de dar a su hijo, que sucederá siete mil sueldos en cada vn año.

403 En tercero lugar llama, y substituye al hijo mayor del dicho Mossen Ausias, despues de los dias del dicho su padre, y Gobernador su marido, si despues de los dias de aquellos viuere.

404 En el quarto lugar dize, que si el hijo mayor del dicho Mossen Ausias no sobreuiuiere a los dichos su marido, y primohermano, ò en caso que el dicho hijo mayor rehusare el matrimonio referido, ò en caso, que auendosi cumplido todo muriere sin hijos legitimos, y naturales, llama, y quiere q̄ suceda Ausias hijo segundo del dicho Mossen Ausias.

405 En quinto lugar dize, que muertos sin hijos legitimos, y naturales los dichos hijo mayor, y Ausias el segundo, que son los llamados en tercero, y quarto grado, quiere que en tal caso tengan lugar los vinculos puestos en el testamēto de Mossen Iuā Despuig su padre, en quanto llamó a las hijas de Pedro Samboy: y esta es la verdadera inteligencia, y discurso de la clausula, aunque en ella está mezclado, y perturbado el orden de los tiempos, y llamamientos.

406 Conforme a esto, el llamamiento del tercero, y quarto grado reside oy en el Conde, como laramente queda fundado, y el de los dichos don Iuan, y don Geronimo consiste en el quinto llamamiento de las hijas de Pedro Samboy, de quien descienden: y assi estando primero los llamamientos del

Conde, frustra pretendit el que aya lugar el suyo posterior, l. cum ita legatur, §. in fideicommissis, ff. de legat. 2. l. in plarium §. 9. de acquir. heredit. auct. hoc amplius, C. de fideicommissis. vers. Prout quisque eorum prior nominatus est.

L. 2. ff. de bon. poss. secundum tabul. ibi: Aequissimum ordinem Prætor sequutus est, &c. ubi per totam legem hoc ipsum agnoscit, Vlpianus præsertim, in vers. Si primus in fine, ibi: Cum ad suam quisque causam substitutus sit, & apertius, in vers. Defertur bonorum possessio secundum tabulas, primo gradu scriptis heredibus mox illis non petentibus sequentibus, non solum substitutis, verum substituti quoque substitutis, & per seriem substitutos admittimus. Primò autem gradu scriptos heredes accipere debemus omnes, qui primo loco scripti sunt; nam sicut ad eundam hereditatem proximi sunt, ita & ad bonorum possessionem admittendam, l. cum pater 79. §. à te peto, ff. de legat. 2. ibi: Sed origine scripturæ factam substitutionem respondi, l. heredes mei 57. §. ut ff. ad Trebell. ibi: Propter gradus fideicommissi præscriptos.

Non est enim locus ulteriori gradui dum præcedens potest succedere, l. cum in testam. 37. ff. de hered. instituend. l. si mater 33. §. 1. l. post quis 36. ff. de vulgari, l. quamdiu 68. ff. de acquir. hered. l. meminimus 15. vers. Sed nec fratrem, C. de legit. heredib. ibi: Ut secundo gradu constituti, & legitima successione digni reperi, alijs omnibus qui sunt ulterioris gradus licet legitimi sint, præcellant. Et posterior succedere non potest, nisi præcedenti gradu excluso, ut in dictis iuribus, & idè respondet Alex. cons. 13. visi, & per lectis, num. 6. vol. 4. Quod ubi substitutio in persona primi substituti locum habet, cessat in persona secundi, vel alterius sequentis, ex d. l. quamdiu, quem sequitur Dec. cons. 205. in causa istorum, numer. 7. & cons.

70

*conf. 228. in casu proposito. nu. 2. Socin. Iun. conf. 71.
num. 15. vol. 1. Molin. lib. 3. cap. 10. num. 13. Mantic.
de conect ultim. vol. lib. 6. tit. 13. numer. 11. Beccius
conf. 26. num. 1. Surd. conf. 125. num. 31. § 32. lib. 1.
Fusar. quest. 359. Castillo lib. 5. cap. 93. numer. 17.
§ 22.*

Y si la dicha pretension tuviere otros fundamē-
tos, se responderà a ellos, siendo necesario, quando
se diere copia de sus informaciones, que hasta aora
no hemos visto. De todo lo referido resulta ser cla-
ra la justicia del Conde, y que se deve determinar en
su favor. Salua in omnibus, &c.

70
conf. 238. in ead. prop. in 2. Societ. in. conf. 21.
sum. 17. vol. 1. Molin. lib. 1. cap. 10. num. 12. Manic.
de contr. ultim. vol. lib. 6. tit. 1. num. 11. Beccia
conf. ad num. 1. de ad. conf. 127. num. 31. Q. 12. lib. 10.
Fulcr. quæst. 379. Castillo lib. 1. cap. 22. num. 17.
Q. 22.

Y si la dicha preteritione no fuere fundada
en los respondidos a ellos, siendo necesario, quando
se diere copia de las informaciones, por halla en
no haberlas. Y todo lo referido se le
releja a la justicia del Consejo, para lo que se le
determinare en su favor. Salvo en cualquier caso.



P O R

DON IVAN DESPVIG Y
Rotla, señor de los lugares de Rotla,
Ayacor, y Sorio.

C O N

Don Gaspar Despuig, don Luis Sorell,
Conde de Albalat, y don Geronimo
Sans de la Llosa, Cauallero del
Abito de Calatraua.

S O B R E

*La Baronia de Alcantara, Benexides, y el Rasol del
Reyno de Valencia.*



P O R

DON IVAN DESPACHO Y
Rocha, señor de los lugares de Rocha,
Ayacor y Sorio.

C O N

Don Gaspar Despach, don Luis Sorio,
Conde de Albalat, y don Geronimo
San de la Llosa, Causallero del
Abito de Calatrava.

S O B R E

La Baronia de Alcantara, Barrenidos y el Real de
Reyno de Valencia.



2
QVATRO pretendientes se reduce la
pretension de la Baronía de Alcantara: que
son don Iuan Despuig y Rotla. Don Chris-
toual Despuig. Don Luis Sorell Conde
de Albalat. Y don Geronimo Sás de la Llo-
sa, y de todos, solo don Iuan justifica su pretension, con las
clausulas de los testamentos de Iuan Despuig, primer se-
ñor de la dicha Baronía de Alcantara, y de doña Beatriz
Despuig su hija, que son las siguientes.

Clausula del testamento de Iuan Des- puig, primer señor de la Baronía de Alcantara.

QVIERO, y mando, que los dichos bienes, y derechos
mios sean de los Magnificos Mosen Pedro Sam-
boy Despuig, y de Auzias, hermanos, y sobrinos
mios, hijos de mi hermano, por iguales partes, entre aque-
llos diuididores de vida de aquellos, con tal vinculo, y con-
dicion, que si en el tiempo que el dicho Mosen Pedro Sam-
boy, y Auzias Despuig sobrinos mios murieren, y la dicha
hija, y heredera mia serà viua, y sobreuiuirà a aquellos,
quiero y mando, que en el dicho caso aquella dicha hija y he-
redera mia sea heredera mia vniuersal de todos mis bienes
y derechos, y pueda hazer de aquellos a todas sus llanas
voluntades perpetuamente hazederas: porque como yo cõ-
fio de aquella mucho, que muriendo sin hijos, ni hijas, ni
otros descendientes de aquella, no lo quitarà a los mas pro-
prios parientes mios, y del cognõbre de Despuig, dexando-
lo a la suya buena discrecion. Empero si la dicha hija, y he-
redera mia muriere, ò morirà sin hijos, ni otros descenden-
tes varones, o hembras de aquella, y antes que no mueran
los dichos Mosen Pedro Samboy Despuig, y Auzias Des-
puig, sean herederos mios de toda su vida, y despues de la
muerte

muerte corporal de aquel dicho Mosen Pedro Samboy Despuig, el primer hijo varon de aquel sea heredero mio, y tome, y reciba, y retenga mi cognombre, y armas de Despuig, sin alguna otra mixtura de otro cognombre. Y si el dicho primer hijo del dicho Mosen Pedro Samboy Despuig muriere quando que quando sin hijo varon, y sobreviuiiràn a aquel otros hijos varones: quiero, y mando, que la dicha herencia venga, y sea del otro hijo varon que le sobreviuiirà: y assi se siga del uno en el otro hasta el postrero. Y si el dicho Mosen Pedro Samboy Despuig muriere quando que quando sin hijos, ni otros descendientes varones de legitimo matrimonio procreados, en el dicho caso quiero y mando, que la dicha mi herencia venga y sea del dicho Auzias Despuig sobrino mio, si viuo serà, y sino serà viuo: quiero y mando, q la dicha mi herencia venga y sea del primer hijo varon del dicho Auzias Despuig, y assi se haga de unos en otros, si mas hijos aurà, hasta el postrero de los hijos varones del dicho Auzias Despuig, como arriba se ha dicho en quanto a los hijos varones del dicho Mosen Pedro Samboy Despuig, hermano mayor de aquel: y sino aurà hijos varones de los dichos Mosen Pedro Despuig, y Auzias Despuig, legitimos y naturales, en el dicho caso quiero y mado, que la dicha mi herencia venga y sea de las hijas del dicho Mosen Pedro Samboy Despuig, con las condiciones susodichas, a saber es, que el primer hijo nacedor de aquellos, varon, tome y retenga mi cognombre, y armas de Despuig, sin mixtura alguna. Y si de las dichas hijas del dicho Mosen Pedro Samboy no aurà hijo alguno varon de la primera hija, ò de las otras que seràn despues de aquella, cada una en su grado, el dicho hijo de la dicha hija del dicho Auzias Despuig sea heredero mio, con las condiciones susodichas.

Clausula del testamento de doña Beariz Despuig.

Y PERO quiero y mando, que haziendo el dicho hijo del

3
del dicho Mosen Auzias Despuig el matrimonio en la forma susodicha, despues de los dias del dicho marido mio, toda la dicha mi herencia, y bienes de aquella, enteramente, y sin diminucion, ni quiebra alguna, buelua al dicho Mosen Auzias Despuig mi primo hermano, si viuo serà. Y despues de los dias del dicho Mosen Auzias Despuig heredero mio propio y vniuersal, hago por derecho de institucion al hijo mayor del dicho Mosen Auzias Despuig, auiendo contratado el dicho matrimonio en la forma susodicha y declarada, es a saber, con este vinculo, y condicion, que muriendo el dicho hijo mayor del dicho Mosen Auzias Despuig, sobrino y heredero mio susodicho sin hijos legitimos y naturales, y de legitimo, y carnal matrimonio procreados, y nacidos: en tal caso, a aquel substituyo, y a mi heredero vniuersal, instituyo a Auzias Despuig, hijo segundo del dicho Mosen Auzias Despuig. Y si los dos murieren sin hijos legitimos, y naturales; en tal caso quiero y mando, que ayan lugar los vinculos puestos en el testamento del dicho Mosen Iuan Despuig, padre mio, recibido por el discreto Guillermo Tobia notario, quanto en aquel cabo tan solamente, que dispone, que muriendo los hijos del dicho Mosen Auzias Despuig, sucedan las hijas de Mosen Sāboy. Los quales vinculos, y substituciones quiero que sean de tanta validad, y fuerça, como si aqui de palabra en palabra fuesen insertados. Y por quanto es mi voluntad, que las dichas mis tierras, y lugares de Alcantara, Benexides, y el Rafol, sean perpetuamente unidos, e inseparables. Por tanto expressamente prohibo a todos los suceßores mios en los dichos lugares de Alcātara, Benexides, y el Rafol, que por via directa, ò indirecta, ni por necesidad alguna, no puedan separar los dichos tres lugares por ventas, ni alienaciones algunas, donaciones, cambios, o permutaciones, por matrimonios, ni por otra causa, por urgente que fuesse la necesidad: antes quiero y mando, que los dichos tres lugares esten assi unidos, e inseparables, como si aquellos dichos lugares fues-

sen vn solo lugar indiuisible, e inseparable, y la separacion y distincion que oy es de aquellos por la distancia de los lugares donde estan situados: quiero que se reduzida a vna coadunacion, e inseparabilidad, por esta voluntad, y ordinacion mia, de manera que por algun tiempo, ni por alguna necesidad separar no, e puedan. Y si lo contrario serà hecho, o atentado por alguno de los possedores de los dichos lugares: quiero, y mando, que el que tal atentare, pierda la mia herencia, possession, y señorio de los dichos lugares, y aquella venga con la misma prohibicion al mas propinquo pariente mio por linea masculina, el qual por justicia podria venir a la sucesion de mis bienes.

1 En el testamento de Iuan Despuig se llaman en primer lugar, Pedro Samboy Despuig, y sus hijos, y demas descendientes varones; en segundo lugar se substituyē los hijos, y demas descendientes varones de Auzias Despuig: en tercer lugar se hallan llamadas las hijas de Pedro Samboy, y sus descendientes; y en vltimo lugar las hijas, y descendientes del dicho Auzias.

2 En el testamento de doña Beatriz, que imitò en todo, y por todo la disposcion de su padre, por auer muerto el dicho Pedro Samboy sin hijos, ni descendientes varones, instituye en primer lugar despues de la muerte de don Luis de Cauanillas su marido, a Auzias Despuig, a quien substituye a Iayme su hijo mayor, y muriendo este sin hijos, a Auzias el menor: y faltando estos, dispone que tengan lugar los vinculos puestos en el testamento del dicho Iuan Despuig su padre, en quanto dispone, que muriendo los hijos de dicho Mosen Auzias Despuig, sucedan las hijas de Mosen Samboy: los quales vinculos, y substituciones quiere que sean de tanta fuerça, y vigor, como si de palabra a palabra se hallassen insertados en su testamento, a los quales se refiere, sin hazer nueva disposicion, sino solamente vna declaracion de la que tenia hecha su padre.

3 Auiendo llamado a los susodichos, y puesto entre ellos
lgu-

4
algunos grauamenes, sin diuertirse a otro acto extraño, y sin nombrar otras nuevas personas, que las mencionadas, y sus descendientes, prohibe a sus sucesores la enagenacion, y diuision de sus bienes: porque quiere que perpetuamente queden vnidos, y indiuisibles entre ellos; y si lo contrario serà hecho, ò atentado por alguno de los dichos poseedores, quiere, y manda, que aquel pierda la herencia, y posesion de los dichos lugares, y venga con la misma prohibicion al mas propinquo pariente suyo por linea masculina, el qual por justicia podrá venir a la sucefsion de sus bienes.

4 De lo dicho se colige, que en este testamento de doña Beatriz, tan solamente se prefieren los descendientes varones de Auzias el mayor a las hijas de Pedro Samboy, y sus descendientes, en la misma forma y manera que lo està en el testamento de Iuan Despuig su padre. Lo primero, por quanto la dicha doña Beatriz no haze nueva disposicion, sino tan solamente vna declaracion de la que tenia hecha su padre, como se prouará en el articulo segundo num.

5 Lo segundo, porque esta palabra, *hijos*, en la disposicion del dicho Iuan Despuig, tan solamente se entiende de los varones del dicho Auzias, que fueron los que tan solamente se hallaron preferidos a las hijas de Pedro Samboy, como consta de la clausula del dicho Iuan Despuig: y quando la dicha palabra, *hijos*, pudiesse comprehēder hembras, en este lugar, por no ser disposicion de la dicha doña Beatriz, sino vna relacion, y declaracion de la de su padre, no ha de comprehender mas personas que las que se hallan comprehendidas en aquella disposicion, a quien se refiere la testadora.

6 Lo otro, porque la testadora habló discretiue de varones, y hembras, diziendo: *Que muriendo los hijos de Auzias, sucedan las hijas de Pedro Samboy*, llamando a los varones, hijos, y a las hembras hijas.

7 Lo otro, porque doña Beatriz en quanto a este llamamiento de las hijas de Pedro Samboy, se refiere al testamēto

to de su padre, en el qual tan solamente se hallan preferidos los descendientes varones.

8 Lo otro, porque auiendo comprehendido la dicha doña Beattiz en la clausula de la prohibicion, a los puestos en condicion, por las muchas, y varias congeturas que resultan de su testamento, como se verá luego, quiere que le sucedan tambien en el caso de contrauencion; y para dar a entender, de quales se auia de entender, dispuso, que auian de ser los que descendiesen por linea masculina, porque no tan solamente quiso que se entendiesen preferidos los varones a las hijas de Pedro Sāboy, no solo en el caso de la sucefsō regular, sino tambien en el de contrauencion, para cuya claridad llamò a los descēdiētes por linea masculina de los de la linea del dicho Auzias el antiguo, en la qual andaua la sucefsion, y eran los que podian contrauenir como poseedores de los dichos lugares, por hallarse preferidos a las hijas, y descendientes del dicho Pedro Samboy, que hasta que entroncasse en ellas la sucefsion no podian contrauenir, ni se podia entender dellas, y sus descendientes el llamamiento del mas cercano por linea masculina, en caso de contrauencion.

9 Las congeturas que resultan de la clausula del testamento de la dicha doña Beatriz para entenderse llamados los puestos en condicion, son muchas. La primera, porque auiedo llamado a su marido, Luis de Cauanillas por su vida, instituye por heredero a Auzias el antiguo, y despues de su muerte a Iayme su hijo primero: y si muere este con hijos varones tacitè los llamò collectiue, y muriendo sin hijos varones, expressemente llamò a Auzias el menor, hermano de Iayme, y muriendo este con hijos varones, tacitè los llamò, y faltando los hijos varones de Iayme, y de Auzias, dispuso que tuuieran lugar los vinculos puestos en el testamento de su padre Iuan Despuig, en quanto a aquel cabo q̄ dispone, que muriendo los hijos de Auzias el antiguo, sucedan las hijas de Pedro Samboy, repitiendo todos los vinculos

culos, y substitutions del dicho Iuan Despuig, que llama
al hijo varon primero, y a los demas que nacieren de las hi-
jas de Pedro Samboy, ò de las demas que seran despues de
aquellas, cada vna en su grado, conforme a las circunstan-
cias, y condiciones que referiremos en el art. 3. deste papel.

10 - Desta digression a muchos grados resulta vrgentissima
congetura de vn fideicomisso perpetuo entre las lineas con-
templadas.

11 - La segunda congetura se deduze de la palabra, *hijos*, q̃
es colectiua de muchos grados y personas de que vsa la tes-
tadora, y vsò el dicho Iuan Despuig en su testamento, que
repite la dicha doña Beatriz, como se ha dicho, y esta pala-
bra en disposiciones que de su naturaleza tienen trato suces-
siuo y perpetuo, como en nuestro caso, es comprehensiuua de
todos los descendientes, y successores varones in infinitum,
segun la sugeta materia desta disposicion.

12 - La tercera, por auer llamado la testadora a la succession
de sus bienes varones, assi en lo dispositiuo, como en lo cõ-
dicional, sin llamar a hembras en las lineas de Iayme Des-
puig, y de su hermano Auzias, como se vè en la clausula de
su testamento, segun consta de lo que se ha dicho.

13 - Quarto, por auer puesto la testadora los llamados sub
qualitate legitimatis in cõditione, como parece de la clau-
sula de la dicha testadora.

14 - Quintò, por auer llamado en primer lugar al hijo ma-
yor de edad de Auzias el viejo, y muerto el sin hijos varo-
nes, como se ha dicho, al otro hijo llamado tambien Au-
zias: y muertos entrambos sin hijos varones, a la hija prime-
ra y mayor de edad de Pedro Samboy, y las demas sus des-
cendientes, cada vna en su grado, y despues della al hijo pri-
mero, ò a los demas que sobreuiueren de los de su linea,
todos con calidad de sobreuiuentes, como se prouarà en
el tercer articulo destos llamamiẽtos. De que se infiere vo-
luntad de induzir fideicomisso perpetuo, como se prouarà
en aquel articulo.

15 Sexto, por la palabra, *vínculos*, de que usan los testadores, la qual en disposiciones testamentarias con otras conge-
turas, y figuiendose la palabra *substituciones*, con palabras
de trato sucesiuno, como las ay aqui, importa lo mismo
que fideicomisso perpetuo.

16 Septimo, por el lustre, calidad, y nobleza de los testado-
res, en quienes es verisimil, y se ha de juzgar que dispusie-
ron del modo que mas conuino para conseruar el lustre, y
autoridad dellos, y de los que le auian de suceder, que es
por via de fideicomisso perpetuo.

17 Octauo, por la calidad de los bienes, por consistir en
lugares, y vassallos, es creyble auia de procurar conseruar-
los en sus sucesores por via de fideicomisso perpetuo, co-
mo se suelen dexar los bienes desta calidad.

18 Nono, por la prohibicion de diuidir, y separar los luga-
res, que puso la testadora a todos sus sucesores perpetua-
mente, y por la grande vniõ que quiso huuiesse entre ellos,
como si fuesen vn solo lugar: y desta prohibicion de diui-
dir los bienes resulta propriamente fideicomisso perpetuo.

19 Dezimo, por las palabras que usan los testadores, ibi. *Si
despues de los dias de aquellos será viuo, y sino el otro des-
pues del dicho hijo mayor.* Y en el llamamiento de las hijas
de Pedro Samboy, ibi: *Y sino aurà hijo alguno varon de la
primera hija, o de las otras que serán despues de aquellas,
cada vna en su grado, con las demas que se repiten en el tes-
tamento de Iuan Despuig, y de la dicha doña Beatriz.* To-
das las quales denotan trato sucesiuno, y orden de suceder
per prius, & posterius, y quando no huuiera otra palabra
para significar lo que la diccion despues era suficiente,
quia dictio ipsa quando respicit personam, denotat ordinẽ
successiuum.

20 Vndecimo, por no auer mezclado los testadores en
sus llamamientos, y substituciones ningun extraño, sino a
los de su linage, y consanguinidad intra lineas contempla-
tas, atendiendo a la masculinidad en las de Layme, y Auzias
su

su hermano, y varones, y hembras de la línea de Pedro Samboy, con que se significò, que la causa, y motiuo de semejantes disposiciones, fue, que sus bienes quedassen perpetuamente en los parientes de las líneas consideradas, y contempladas por ellos.

- 21 Últimò, por concurrir en nuestro caso tantas congeturas como se han considerado, y quando qualquiera de las referidas no fuera bastante de por sí, sin duda todas juntas persuaden la perpetuidad tan eficaz y necessaria, como se colige desta disposicion, que no se puede dudar en ello, por que se suplen vnas con otras.
- 22 De todo lo qual se colige, auerse hecho vna disposicion perpetua de varones, tanto en lo dispositiuo, como condicional en la línea de Auzias el antiguo, y de hembras, y sus descendientes en la línea de Pedro Samboy, como consta de lo que se ha dicho, y se hará mas euidente en el discurso deste papel, que para su mayor claridad se ha de diuidir en tres articulos.
- 23 En el primero se ha de prouar, que don Christoual Despuig, y su hijo don Gaspar no pueden suceder en la Baronia de Alcantara. Lo primero, porque no tienen prouado su descendencia, ni el grado del parentesco. Lo segundo, por que no tienen llamamiento ninguno en su fauor, ni en el testamento de Iuan Despuig, ni de la dicha doña Beatriz su hija.
- 24 En el segundo, que don Luis Sorell, Conde de Albalat, aunque deciendo de Auzias Despuig el moço, que fue vno de los llamados por la dicha doña Beatriz, por quanto deciendo de hembras, se halla excluydo de la dicha Baronia.
- 25 En el tercero se prouará, que don Geronimo Sans de la Llosa, aunque es descendiente de Pedro Samboy Despuig, por quanto al tiempo que se opuso a la sucession desta Baronia no se hallò el pariente mas cercano, ni concurrieron en él las demas calidades que son necessarias, como se verificarà en este articulo, no tiene derecho ninguno para suceder

der en la dicha Baronia, sino es don Iuan Despuig y Rotla, como descendiente del dicho Pedro Samboy, y en quien concurren las demas calidades que se requieren en los testamentos de los testadores, como se prouará en este articulo.

Articulo primero.

26 DON Christoual, y don Gaspar, no tan solamente no tienen llamamiento en los testamentos de Iuã Despuig, y doña Beatriz su hija, como se prouará despues, sino que tambien no tienen prouada su descendencia, ni el grado del parentesco, porque aunque lo han pretendido varias vezes, no solo no lo han prouado, pero antes de la misma prouança consta, no ser descendientes de Bernardo Despuig el antiguo, de quien procuran deriuar su descendencia: porque en la prouança que se hizo por don Luis Despuig, hijo de doña Ana, y de don Gaspar Despuig, que está en el processo causa recognoscendi, y se refiere en el memor. fol. 54. n. 79. aunque en el art. 16. que está en el num. 98. hasta el articulo 29. num. 111. se articula, que Bernardo Despuig el antiguo, Bayle que fue de Xatiua, tuuo, y procreo por hijos legitimos y naturales a Bernardo, Luis, y Francisco Despuig, y que el dicho Luis fue Maestre de Montesa, y Virrey de Valencia, y murió sin hijos; y el dicho Bernardo, hermano del dicho Luis, y Francisco procreò a Iuan Despuig, que fue el primer señor de la Baronia de Alcantara, y padre de doña Beatriz Despuig testadora, y muger de dñ Luis de Cauanillas, la qual murió sin hijos.

En estos articulos no se halla sino vn testigo, llamado Melchor Sabater, que dize auerlo oydo a otros, de cuyos nombres no se acuerda: pero que no sabe quien fuesse el padre de la dicha doña Beatriz; y siendo muchos los testigos que se presentaron para deponer en ellos, se escusaron de dezir sus dichos por no saberlo.

27 En el art. 26. que está en el num. 108. se articula, que el
di-

7
dicho Francisco Despuig, vno de los tres hijos del dicho Bernardo el antiguo contrató matrimonio con vna fulana Cifre, cuyo nombre no se sabe, ni se ha sabido hasta agora: y tambien es singular en este articulo el dicho Melchor Sabater, que depone de oydas, sin dar autor dellas.

[28] En el art. 27. se articula, que el dicho Francisco Despuig, y la dicha Cifre procrearon por hijo legitimo, y natural, a Bernardo Despuig, y en este no ay testigos, ni otra prueua, siendo así que deste quieren prouar su descendencia, sin que aya auído hasta agora quien lo sepa, ni lo aya oydo. Con que se desvanee todo quanto se articula, pues no ay, ni ha auído quien aya sabido de quien descendio el dicho Bernardo, ni que huiesse tal Francisco que tuiesse tal hijo.

[29] En el 28. se articula, que el dicho Bernardo Despuig contraxo matrimonio con Violante Sans Ramon, tambien es singular el dicho Melchor Sabater, y depone de oydas como en los demas, sin dar autor dellas.

[30] Deste Bernardo, y la dicha Violante Sans Ramon dā por hijos a Luis Despuig, Francisco, Bernardo, Iayme Despuig, y del dicho Luis prueua su descendencia don Gaspar Despuig, padre del dicho don Christoual, sin que se halle otro testigo que el dicho Melchor Sabater que deponga de la dicha descendencia del dicho Bernardo el antiguo, siendo así, que demas de ser singular el dicho Melchor Sabater, es tan poco noticioso de la dicha descendencia, y de las cosas de la familia Despuig, que en el art. 19. de la dicha prouança, que está en el num. 101. auiedo se articulado, que Iuan Despuig, primer señor de la Baronia de Alcantara, de su legitimo matrimonio procreó por hija legitima y natural, a doña Beatriz Despuig y Cauanillas testadora, muger que fue de don Luis de Cauanillas, dize el dicho Melchor Sabater, que conoció a la dicha doña Beatriz, pero que ignora que fuesse hija del
Dicho

dicho Iuan Despuig, ò de quien lo fuesse.

31 Y auindose articulado en el artic. 20. que la dicha doña Beatriz fue hija del dicho Iuan Despuig, nieta de Bernardo, y bisnieta de otro Bernardo, que llaman el antiguo, no se hallò testigo que lo supiesse, ni menos lo sabia el dicho Melchor Sabater, siendo el intento principal desta prouança el prouar el parentesco de la dicha doña Beatriz con los ascendientes de la parte contraria. Y siendo esto así, todos los que se examinaron lo ignoraron. De q̄ se colige, que demas de ser singular el dicho Sabater, es inuerisimil todo quanto depone, pues ignorando la descendencia de la dicha doña Beatriz testadora, a quiẽ dize tratò, y comunicò, aya de saber la de los otros, que ni conociò, ni comunicò, siendo todos de vna çepa, como quiere la parte contraria, y tan cercanos parientes vnos de otros como pretende: cuyo parentesco, y descendencia se procura prouar.

32 Fuera de que del art. 35. de la dicha prouança, que se refiere num. 117. auindose articulado, que don Gaspar Despuig, padre del dicho don Christoual era hijo legitimo y natural de Luis Despuig, y nieto de Bernardo, y bisnieto de Francisco, y tercer nieto de Bernardo el antiguo, auindose examinado sobre el a Gaspar Guitart, y a don Antonio Sans, à Iayme san Ramon, y Gilabert Olomar, dizen, que tan solamente saben, que el dicho don Gaspar, y don Iayme Despuig su hermano fueron hijos legitimos y naturales de Luis Despuig, y que oyeron decir, que el dicho Luis fue hijo de Bernardo Despuig, pero que en lo demas contenido en el dicho articulo no saben nada. De que se colige, que nunca se tuuo por cierta y verdadera la dicha descendencia del dicho Bernardo el antiguo, como pretende la parte contraria.

33 Yes de aduertir, que el Relator anduuo mas sucinto en referir los dichos destos testigos, de lo que era menester en este artic. 35. y se deuen entender de la manera que

se

8

se ha dicho, que es como estan en el processo, porque los dichos testigos se refieren a los articulos antecedentes, en lo quales, segun consta dellos, tan solamente deponen de la descendencia del dicho don Gaspar, y de Bernardo Despuig el segundo, que dizen fue su abuelo. Pero en todos los demas articulos no se halla que quisiessen depone-
ner en razon de la dicha descendencia, en quanto al otro Bernardo que llaman el antiguo. Con lo qual queda clara la inteligencia de lo que refiere el Relator en el dicho artic. 35.

34 Demas de lo dicho consta, que no se tuvo por verdadera la dicha descendencia, ni el parentesco con la dicha doña Beatriz testadora: porque auiendose articulado en el artic. 36. que al tiempo de la muerte de don Pedro Despuig, ultimo señor de la Baronia de Alcantara, que el dicho don Gaspar, y don Iayme Despuig su hermano eran los parientes mas propinquos de la dicha doña Beatriz testadora, tomando la propinquidad, y parentela por la descendencia del dicho Bernardo Despuig el antiguo, baxando siempre vnos despues de otros por varones, y por linea masculina.

35 Depusieron tan solamente sobre este artic. dos testigos. El primero fue el dicho Melchor Sabater, el qual dize, que no sabe que huviessse otros parientes mas propinquos de la dicha doña Beatriz, que los dichos don Gaspar, y su hermano.

36 Y este, demas de ser singular en lo que dize, es contrario a su mismo dicho: porque auiendo dexado asentado en el articulo 19. que ignoraua de quien fuesse hija la dicha doña Beatriz, ni de donde traia su descendencia, es inuerisimil afirmar en este artic. que el dicho don Gaspar sea el pariente mas cercano de la dicha doña Beatriz, cuya ascendencia ignora, tomando la propinquidad del dicho Bernardo Despuig el antiguo.

37 El otro testigo que dixo en razon deste artic. 36. es

Miguel

Miguel Luis Escriua, el qual dize, que ignora, que el dicho don Gaspar, y don Tayme su hermano sean los parientes mas propinquos de la dicha doña Beatriz. De que se colige, que nunca se tuuo por cierta la dicha descendencia, pues los mismos testigos de la parte contraria la ignoran, como consta de lo que se ha dicho, quando vn testigo aduersus producentem probat.

38 La segunda prouança que se pretendió hazer en esta causa, es, la que se refiere en el memorial causa recognoscendi, fol. 65. n. 127. cuyos articulos se presentaron por parte del dicho don Christoual, considerando no estar prouada su descendencia con la prouança que se ha referido, presentò nuevos articulos sin dar testigos, por no hallarlos, contentandose con las respuestas a ellos de doña Francisca Vallterra, la qual los niega todos, por ser la verdad en contrario, y que antes bien dize ha entendido siempre de sus parientes, mayores, y antepasados, que el dicho don Gaspar no era pariente de la dicha doña Beatriz testadora, y que todo esto estaua bien prouado con muchos testigos de mucha edad, vezinos de Xatiua, los quales los han desaparecido del processo.

39 La tercera prouança que se halla hecha en razon desta pretension se halla en el memorial causa recognoscendi, fol. 69. n. 133. con vnos interrogatorios presentados a instancia del Hospital de Valencia, y doña Eufrasia Llascòl, de los quales lo que se puede colegir en fauor del dicho don Gaspar, es, que es del linage, y çepa de los Despuig de los de los Caualleros de la ciudad de Xatiua, por que segun se articula, en aquella ciudad ay dos generos de apellidos, vno q se llama de Puig, y otro de Despuig, en q los testigos vnos lo afirman, y otros lo niega, siendo en todo quãto se dize en aquella prouança contrarios vnos de otros, y aũ entre si mismos, y sin distinguir, si el ser de vna misma çepa, y familia todos los de Espuig, es por varonia, ò por hembras, y sin nombrar los ascendientes del dicho

9
dicho don Gaspar, como era necesario para poderse saber quienes fueron, dexandolo todo en confuso: y assi la fuerza que esto puede tener constara de lo que se ira diciendo en este papel.

40 Pero lo que de la dicha prouança se colige, es, que en el num. 135. vers. Todos los arriba nombrados, se refiere, que don Antonio Sans dize, que don Pedro, cuñado del dicho don Gaspar, y vltimo señor de la Baronia de Alcantara solia dezir, que el dicho don Gaspar su cuñado era de diferente familia que la fuya, y que no eran parientes, lo qual se comprueua tambien del num. 137. en el vers. Otros dicen, que quando se casò el dicho don Gaspar con doña Ana Despuig, hermana del dicho don Pedro no se pidio dispensacion, porque no fue menester.

41 Desuerte que desta prouança, que aunque no es de consideracion todo lo que se dize en ella, por ser contrarios vnos con otros los testigos della, y porque no assientan cosa fixa, ni cierta, como se ve della: con todo por ser aduersus producentem, basta prouarse, que el dicho don Pedro no tenia al dicho don Gaspar su cuñado por pariente, por no ser de vna misma familia, y que por la misma causa no fue necesaria dispensacion en el casamiento de don Gaspar con la dicha doña Ana: que todo esto con lo demas que se ha referido se concluye con toda euidencia, no ser verdadera la descendencia que ha pretendido introducir el dicho don Christoual, por no ser constante entre todos, como era necesario, y se prouara despues; ademas que qualquiera cosa que huuiessen dicho los testigos en este particular, por ser de oydas, sin dar autores de ellas, y ser vagas, y sin subsistencia, ni fundamento, no podian ser de consideracion, como prouaremos a su tiempo.

42 Otra prouança se halla presentada por parte del dicho don Christoual, que se refiere en el memorial causa recognoscendi, fol. 68. n. 197. en la qual tampoco se presentaron testigos, por no hallarlos, contentandose con

la respuesta de don Luis Sorell, que los niega todos.

43 La vltima prouança se presentò por el dicho don Christoual, que se refiere en el memorial de suplicacion deste pleyto, que se trata con don Iuan Rorla, que està a fol. 16. num. 47. el año de 1611. como consta del dicho memorial, num. 46. quarenta y dos años despues de la primera que se ha referido: porque aquella se hizo el año de 1569. como consta del memorial causa recognoscendi, fol. 54. n. 78. y esta vltima el dicho año de 1611.

44 El qual auiendo buuelto a articular en el artic. 2. que Bernardo, que llama el antiguo, tuuo por hijos legitimos a Bernardo, Francisco, y Luis, y que Bernardo fue padre de Iuan Despuig, primer señor de la Baronia de Alcantara, y abuelo de doña Beatriz testadora, y que el otro herman o llamado Francisco fue padre de Bernardo, el qual tuuo cinco hijos, a Luis, Francisco Comendador mayor de Montesa, fray Bernardo Abad de Val digna, Iayme Canonigo del Aseu de Xatiua, y a Iuan, de la Orden de san Iuan, y que estos auia mas de sesenta años que auian muerto.

45 En todos estos articulos atestiguan de vista, conocimiento, y trato, Iuan de Iborra de edad de 78. años. Miguel Villar de 85. Nofre Borja de 60. Gaspar Guitart de 56. Miguel Corts de 80. como consta en el dicho memorial fol. 17. num. 49. vers. Nofre Borja, vers. Gaspar Guitart: y con fer assi, que el que mas edad tiene es de 80. años, y otros de 60. y 56. deponen de vista, y conocimiento, no solo de la muerte de los dichos Francisco, Luis, fr. Bernardo, Iayme, y Iuan Despuig, auiendo mas de setenta y dos años que murieron: porque en el memorial causa recognoscendi, fol. 61. B. num. 113. se articulò el año de 1569. que auia mas de treinta años que los susodichos auian muerto; y auiendo se hecho esta vltima prouança el año de 1611. quarenta y dos años despues, haze mas de los setenta y dos años que se ha dicho, y con to-

do

10

do deponen de vista, trato y conocimiento los dichos testigos de los dichos Francisco, Luis, fray Bernardo, Layme, y Iuan Despuig, y de sus muertes, siendo assi que No fre Borja, como se ha dicho, no tiene de edad sino 60. años. Y Gaspar Guitart 56. Iuan de Iborra 78. Con que todos estos testigos son falsos.

46 Y lo peor es, que no solo deponen de vista y conocimiento en razon destos, sino tambien del casamiento de los padres de los susodichos, y del abuelo dellos, que dicen fue el dicho Francisco Despuig, y de su matrimonio, y hijos deponen tambien de vista y conocimiento de D. Beatriz Despuig testadora, y de Iuan Despuig, primer señor de la Baronia de Alcantara, y de su hermano Layme Despuig, padre de Pedro Samboy, y de Auzias el antiguo, y del abuelo de la dicha doña Beatriz, llamado Bernardo Despuig, y de sus hermanos, que dicen que tuuo, llamado el vno Luis, y el otro Francisco, como consta de la dicha prouança desde el art. 4. siendo assi, que la dicha doña Beatriz murió el año de 1511. cien años antes de la dicha prouança, porque como se ha dicho, los dichos testigos se examinaron el año de 1511. y ninguno dellos pasaba de 85. años. De suerte que la dicha doña Beatriz murió mas de 20. años antes que los dichos testigos naciesen: y no solamente deponen de vista, y conocimiento de la dicha doña Beatriz, sino tambien de su padre Iuan Despuig primer señor de Alcantara, y del abuelo de la dicha doña Beatriz, llamado Bernardo Despuig, siendo assi, q consta, que el dicho Iuan Despuig, hijo del dicho Bernardo murió el año de 1500. como consta del memorial fol. 4. num. 4. Y assi ciento y onze años antes que los dichos testigos se examinassen, deponen tambien de vista de Luis Maestre de Montesa, hermano que dicen fue de Bernardo abuelo de la dicha D. Beatriz, auiendo muerto el dicho Luis el año de 1483. como cõsta de Zurita lib. 20. de sus anales, cap. 55. in p. inc. fol. 329. tom. 4. Y assi
ciento

ciento y treinta años antes que se hiziesse la dicha pro-
uauça, y cincuenta antes que naciesen los dichos testi-
gos.

47 Desuerte, que estos testigos son falsos, porque deponē
de vista y conocimiento de lo que no pudierā llegar a al-
cançar à ver, y conocer, como se ha hecho notorio: y se
haze mas euidente, porque no tan solamente pudierō al-
cançar a la dicha doña Beatriz, y a su padre Iuan Des-
puig, y a su abuelo Bernardo. Pero ni a Iayme Despuig,
hermano del dicho Iuan Despuig, y tio de la dicha doña
Beatriz, y padre de Pedro Samboy, y Auzias el antiguo,
porque el dicho Iayme era muerto al tiempo del testa-
mento del dicho Iuan Despuig, primer señor de Alcan-
tara su hermano, como consta de su testamento. Y el di-
cho Pedro Samboy murió el año de 1504. como consta
del memorial causa recognoscendi, fol. 92. b. n. 224. y en
el de suplicacion fol. 15. b. n. 41. Y el dicho Auzias el ma-
yor murió el año 1522. como consta del mem. causa re-
cognoscendi, fol. 25. n. 18. Y don Iayme, hijo mayor del
dicho Auzias, y bisnieto de Bernardo Despuig, abuelo
de dicha doña Beatriz, que dizen los testigos que cono-
cieron, murió el año de 1522. consta del mismo memor.
causa recognoscendi fol. 25. num. 19. Y Auzias el moço,
bisnieto tambien del dicho Bernardo, que los testigos di-
zen que conocieron, murió el año 1530. consta del mis-
mo mem. fol. 25. b. num. 21. De fuerte, que no pudiendo
conocer a los visnietos, no es verisimil que ayan cono-
cido a los hijos de Bernardo Despuig, visabuelos de los
que no pudieron alcançar a conocer.

48 En el artic. 19. se dize, que Luis Despuig casò con
doña Maria Iuan Sans, deponen de vista el dicho Iborra,
Miguel Villar, y Nofre Borja, auiedo articulado la par-
te contraria en el artic. 18. antecedēte, que el dicho Luis
Despuig, con los demas hermanos mencionados en el,
auia muerto mas de 60. años antes, sin hijos, ni otros des-
cen-

11
cendientes. Con que es cierto, que el dicho Luis no resu-
citò despues de muerto sin hijos, para tenerlos despues.

49 En el artic. 22. dize, que se comprueua de lo dicho, q̄
el dicho don Gaspar, y su hermano eran hijos legitimos
del dicho Luis Despuig, y nietos del dicho Francisco, y
visnietos de Bernardo el antiguo. Aqui en esta descēden-
cia, como supuesta, y no verdadera la yerran: porque al
dicho D. Gaspar le hazen nieto de Francisco, no deuien-
do ser, si fuesse verdad, como ellos quieren, sino visnieto
del dicho Francisco: deponen de oydas en este artic. sin
nombrar personas, Borja, y Corts de conocimiento, Ibo-
rra, y Villar, y don Olfo Sans, y D. Lorenço Sans, lo sa-
ben por auer visto el arbol de la familia de los Despuig.

50 En el 23. se articula, de que al tiempo que murió D.
Pedro, eran los parientes mas propinquos de D. Beatriz
testadora D. Gaspar Despuig, y D. Iayme su hermano,
tomando la propinquidad desde Bernardo el antiguo: a-
firmanlo D. Olfo Sans, por auer visto el arbol de la fa-
milia de los Despuig, y el processo, y pleyto de la dicha
Baronia: lo mismo afirman por la misma causa de los
pleytos, y arbol D. Lorenço Sans, y Nofre Borja, y Gas-
par Guitart, como consta del mem. fol. 24. Y otros dize
lo mismo, sin dar razon de sus dichos, como consta de-
llos en el dicho mem. fol. 23. B. vers. Gaspar, Iuan Do-
mingo.

51 De fuerte, que de toda esta prouança, demas de ser sus
testigos sospechosos de falsos, y otros singulares, de sus
dichos, y otros contrarios, se reduzen todos a vnas va-
nas, y vagas oydas, sin dar autores de sus dichos, causa, ni
razon: con que se vè quan de poca consideracion sean
las dichas prouanças.

52 Pero para que con mas claridad conste, se fundarà
en derecho, de que el dicho don Christoual, y su hijo D.
Gaspar no tienen prouada su descendencia, ni grado del
parentesco.

53 Regular es de derecho la conclusion, de que los testigos de oydas ajenas, para prouar la descendencia, o parentesco no prouean, sino concurren los doze requisitos del capitulo licet ex quadam de testibus, vt not. ibidem Bald. Innoc. Hostien. qui num. 11. affirmat, quod vno ex dictis requisitis deficiente deficit etiam probatio auditus descendenz. A los quales siguen los demas Autores, en aquel texto, vt refert Mascardus de probat. tom. 1. conclus. 410. num. 8. & late probat, Farinatus de testibus, questio. 69. cap. 2. ex num. 3. vbi num. 5. regulam constituit ex sententia multorum, quod testes probent consanguinitatem, & parentelam dummodo duodecim illa requisita concurrant.

54 Y aunque segun la opinion de algunos en los hechos antiguos, quando non agitur de dissolviendo matrimonio, no son necesarios, para q̄ hagan prouaça los testigos de oydas todos los dichos requisitos, vt relatis affirmatiua, & negatiua opinione longa serie earū Autores recensendo, tradit D. Iuan del Castillo lib. 6. controuer. cap. 122. à num. 5. vsque ad num. 24. Y assi se podra pretender, que siendo la descendencia de la parte contraria antigua; no es necesario, que concurren todos los dichos requisitos; aunque, segun afirman sus testigos, que deponen todos casi de vista, no se podra juzgar por tan antigua, que dexten de ser necesarios los doze requisitos del dicho capit. licet ex quadam de testibus.

55 Pero de qualquiera manera, que se considere, no es negable, que sea necesario que concurren por lo menos los que son necesarios, para la probabilidad de la materia, como lo nota el dicho don Iuan del Castillo, vbi supra dict. num. 24. ibi: *Sed qualitates illas dumtaxat in teste interuenire debent, quæ iuxta subiectam materiam probationis de antiquo omitti non possunt, quod scilicet à pluribus, & antelitem motam, & ab antiquioribus audierunt, & testes sint personæ graues, & omni exceptione maiores*, vbi in id expendit Menoch. de arbitr. Cent. 5. casu 475. numer. 12. &

& sequentib. vbi ex dicto num. 12. vsque ad num. 15. probat: Quod ita demum plenam probationem testes facient in hac materia si quatuor concurrant. Primo, quod ita audierint dici non ab vno solo; sed a pluribus. Secundo, quod audierint ab eisdem personis ne alias sint in suo testimonio singulares. Tertiò, quod expresse nominent personas eorū à quibus hoc dici audierunt. Quarto, quod audierint ante litem motam. Quamuis hanc resolutionem solum procedere dicit Farinat. in tractat. de testib. quæst. 69. dict. cap. 2. numer. 135. Quando agitur de paruo præiudicio, secus si de magno, como en nuestro caso, donde se trata de vna Baronia de tanta consideracion, y de las mayores del Reyno de Valencia, que en este quiere Farinacio, que se requieren todos los dichos doze requisitos, para prouar la dicha descendencia. Principalmente, quando es el principal fundamento desta pretension, sin tener otro ninguno de los testamentos de los testadores, como se hará euidente en este papel.

56 Pero ajustando el hecho deste pleyto, y la deposicion de los dichos testigos a la opinion mas comun, de que para que hagan prouança los testigos de oydas, es necessario que concurren los doze requisitos del capitulo licet ex quadam absque cōtrouersia procedet, que los dichos testigos no hazen fè: porque en ninguna deposicion suya concurren; no digo los doze requisitos, sino, ni aun vno solo, & sic de hoc non est disputandum.

57 Y ajustandolo a la menos comun opinion, que se contenta, con que solo concurren los requisitos, que segun la sugeta materia parecieren necesarios, que es lo que sintio Menoch. en el lugar citado, no se puede dudar, sino que en este caso se requieran los siguientes.

58 El primero, que los testigos sean de buena opinion, y que esto estè articulado, y prouado, capitulo licet ex quadam, ibi: *Nisi fortè personæ graues extiterint quibus fides sit merito adhibenda.* Vbi glos. verbo personæ, & ex pluribus

bus comprobat *Farin. de testibus, q. 69. cap. 1. n. 94. & 95.* vbi in terminis probationis descendentiæ, & consanguinitatis, probat ex *Hector Emilio*, & alijs ad hoc, vt faciant probationem esse articulandam, & prouandam, & idem resoluit, n. 106. & alijs sequentibus, & cum alijs don Iuan del Castill. d. cap. 122. num. 13. & 15. Y desta calidad no solo no consta, pero ay humana certeza, que son personas que se mouieron a estas deposiciones con fines particulares, demas de ser personas sospechosas de falsas, como coosta de lo que queda dicho; ergo ex ratione ex iure ex equitate, no se les deue dar credito.

59 El segundo requisito es, que el testigo que depone de oydas ajenas, para que haga prouança, no basta que el testigo de vn autor, sino es necessario que lo aya oydo a muchos, y que estos los nombren, vt ex *Menoc. & alijs* probat *D. Io. del Castill. vbi supr. dict. cap. 122. n. 12. & numer. 24. Farin. vbi supr. n. 74. 75. & 76. iuncto nu. 79.* Y quando concurren dos testigos, y cada vno dà su autor diferente, no se cumple con este requisito, ex traditis à *Farinac. vbi supr. Menoch. d. casu 475. num. 13.*

60 Desta resolucion manifestamente se conuencen todos los testigos de la parte contraria, porque todos depoen de vagas oydas, sin dar autor dellas, no solo vn autor, pero ninguno, como cõsta de sus mismos dichos, por cuya causa no se les deue dar fè, ni credito.

61 Lo otro, porque los autores que se deuen dar por los testigos de sus dichos, no basta quod si licet à pluribus audierunt, sino que ha de ser ab antiquioribus, & maioribus suis, vt constat ex dicto cap. licet ex quadam, & cõprobat ex *Menoch. d. casu 475. nu. 12. & seq. Farin. de testibus, dict. q. 69. n. 111. D. Io. del Castil. d. cap. 122. num. 12. & 15. & num. 24.*

62 Y en este caso, no solo los testigos de la parte cõtraria no dan autores, pero ni nombran, ni hazen menciõ de sus mayores, antes como consta de las prouanças mas anti-

13
antiguas, los testigos dellas no deponen en razon de la dicha descendencia, por no saberla, como se ha hecho notorio, y assi los que se examinaron el año de 1611. no solo no los dan, pero ni pudieron, por no auerse hallado en los tiempos antecedentes quien alcançasse a saber la dicha descendencia: y el dezir los testigos, que es voz y fama publica, por auerlo oydo de muchos, se destruye la misma fama publica que pretenden prouar: *Quia verba illa à multis potest verificari à duobus, & sic restringit publicam vocem. & famam, & quod se publice audiuisse quare non probant, vt ratiocinatur Steph. Gratia. disceptationum Forens. cap. 310. num. 85. & 86.*

63
Ademas que la voz y fama publica, para que se tenga por prouada, ha de ser vniforme entre todos, sin variedad, ni contrariedad perpetua, y constante apud omnes, vt eleganter cum pluribus docet Ioseph. de Sese decis. Aragoniæ 198. n. 3. Valenc. Velaz. cõf. 90. n. 193. & seq. vbi plura, eleganter Ioan. Garcia de nobilitate, gloss. 18. §. 1. num. 13. vbi satis ad propositum ait: *Quod testimonium de auditu, vt plene probet debet esse constans perpetuum, generale, & vniuersum, apud omnes sine varietate, sine contrarietate de quo est singularis textus in cap. de parç. tela 35. q. 6. el 2. ibi: In quibus omnibus, nec varietas, nec cõtrarietas, vlla reperiri debet, & hoc est quod ait Bart. in l. 1. §. idem labeo, ff. de aqua pluuiæ arcend. quod fama debet esse, illesa, & constans idem dicit Bald. in l. conuentiunculam, C. de Episcopali audientia. & hoc est, quod dixit Cuman. cõf. 78. quod testes de auditu non probant quando auditus, in aliquo prosternitur, & idẽ dicit Curtius Iun. cõf. 17. Aymon de antiquit. vers. Nunc de fama, n. 9. & est ratio quia cum hoc testimonium de auditu sit exorbitans à regulis iuris oportet, vt sit cõstans apud omnes perpetuũ perpetuoq; tenore, sine contrarietate, sine varietate, sine repugnantia, ideo plurimum corrui ex testibus contrarijs, l. census, & monumenta, ff. de probat.*

Y en todas las prouanças anteriores a la vltima, que por
ser mas antiguas auia de auer quien lo pudiesse saber, no
se halla quien deponga especificamente de cada vno de
los ascendientes de la parte contraria, ni menos quien
diga que lo sepa, ni quien lo aya oydo, sino es vn Mel-
chor Sabater, que padece las excepciones, y contrarieda-
des que se han considerado, y con auerse articulado tan-
tas vezes por parte de don Luis Despuig, don Gaspar, y
don Christoual, no se hallaron testigos que poder exami-
nar, y los que se examinaron lo negaron. Con que que-
do postrada la voz y fama publica que se pudiera preten-
der auerse prouado con los dichos testigos, siendo assi, q
con vn solo testigo de la parte contraria que ignore la
dicha descendencia queda postrada la fama publica, quã-
do tantos, y aun todos niegan saberla, ex Sese, & Garcia,
& alijs supra citatis.

64 El tercer requisito es, que los testigos depongan auer-
lo oydo ante litem motam: porque los que deponen a-
uerlo oydo mota lite no pueden hazer prouança, ni se les
puede dar fe, ni credito, vt longa serie comprobat Farin.
vbi supra, n. 96. D. Io. del Castill. vbi supr. dict. cap. 122.
n. 11. & 24. Menoch. supr. d. casu 475. d. num. 14. & alijs
passim, con que vienen a ser todos los testigos, y sus de-
posiciones de oydas post litem motam, sin autores anti-
guos, ni aun modernos, y fundarse todos en auer visto
los pleytos, y processos desta Baronía, y el arbol de la fa-
milia Despuig, sin dar otra causa, razon, ni fundamento,
como consta de sus dichos de don Olfo Sans en los arti-
culos 4. 13. 14. 22. & 23. D. Lorenzo Sans en los 4. 22.
& 23. Nofre Borja, art. 23. Gaspar Guitart dict. art. 23.
Miguel Corts en el mismo art. 23. demas de ser falsos
los dichos Borja, Guitart, Corts, Iborra, y Villar, por lo
que queda dicho. Con que son todos indignos de credito
en sus vagas, y vanas oydas ex vera, & equitatis iuris que
plena traditione.

Y aun-

65 Y aunque se pudieran considerar otros muchos requisitos, bastan los que se han dicho, por ser la deposición de los testigos sin preexistente causa que la de los pleytos, deuiendose originar de auerlo oydo a sus mayores, y mas antiguos, y assi no pueden ser tenidas por verdaderas aquellas oydas, Menoch. d. casu 475. n. 12. D. Ioan. del Castill. d. cap. 122. d. num. 24. Farinac. & alij supra citati, & quia non constat, quod habuerint originem ab iusta, & rationabili causa cum non fuerit talis fama in loco originis in quo probabilius debebat esse, vt docuit Rota decis. 176. n. 6. p. 1. Bald. in l. ea quidem, n. 35. C. de accusat. & cū alijs Valençuel. Velazquez conf. 90. num. 194. & 195.

66 Pero lo que mas haze sospechosa de falsa esta prouança, es, querer reduzir a prouança de testigos, lo que verisimilmente pudiera constar por instrumentos, l. 2. C. de testibus, in illis verbis: *Soli etenim testes ad ingenuitatis probationem non sufficiant*. l. 2. §. Diuus Adrianus, ff. de iure fisci, ibi: *Quin ei qui instrumenta ad causam pertinentia cum possit exhibere non exhibet nocere ei debet*, Menoch. de præsumpt. lib. 2. præsumpt. 91. num. 4. Surd. conf. 337. n. 13. Aymon conf. 134. nu. 30. quos refert, & sequitur Hieronym. Gõçalez ad reg. 8. Cancell. glos. 18. num. 81. vers. Pro quo facit (en la impressiõ de Roma) *Pro quo facit dize Gõçalez, quod sinistra oriatur suspitio fouendi malam causam contra illum qui verosimiliter potest suam intentionem instrumentis, & scripturis probare, & non probat, sed testibus prosequitur*, Menoc. conf. 207. num. 36. & 37. lib. 3. Tusco litera P. conclus. 617. num. 8. & communiter Doctores supra relati.

67 Y deuiendo constar por instrumentos, testamentos, particiones, capitulos matrimoniales, fees de bautismos la descendencia de don Gaspar, no se hallan legitimadas las personas de sus ascendientes por ninguno de dichos modos, que haze toda esta prouança, y su pretension muy
sos-

sospechosa de ser falsa, principalmente porque en dar
muger a Francisco Despuig, de quien pretenden deriuar
su descendencia, no solo lo ignoraron los testigos, pero
los mismos litigantes, y pretendores, sin que se aya halla-
do hasta agora quien le aya sabido el nombre, y quien sea
y de donde fuese, que es inuerisimilitud notable, porque
como sea caso, o cosa que no puedan alcanzar los testi-
gos, la podian saber, y prouar con instrumentos, argum.
l. census, ff. de probat. gloss. in cap. 3. loco 5. vers. Textu
de probat. Mandel. Aluen. conf. 6. n. 10. lib. 1. Castell. lib.
5. controuerf. cap. 123. a num. 7. & seqq. & n. 9.

68 Presentarase el testamento del dicho Francisco, y el
de su muger, los capitulos matrimoniales, o las fees de
los bautismos, donde se dixera su naturaleza, sus padres,
sus hijos, y sus herederos, argumento legis quidam cum
filium, ff. de verb. obligat. y para el proposito es muy co-
pioso el consejo 97. de Emilio, n. 13. Con q̄ no se pudie-
ra dudar de su nōbre, de su naturaleza, y origē, y de la des-
cendencia de la parte contraria, quia instrumentum, vbi
cantat cessat disceptatio iudicialis dize Matienço in l. 3.
tit. 16. glos. 3. lib. 5. recopil. & cum pluribus probat Va-
lençuel. Velazq. 2. p. conf. 129. n. 49. Y supierase junta-
mente, quien fue padre de Bernardo el segundo, que dizē
es abuelo de don Gaspar, padre de don Christoual, que
no se halla en ninguna de las prouanças antiguas, quien
lo aya sabido, ni oydo, antes Melchor Sabater, que ani-
mosamente depuso en razon de toda esta descendencia,
sin saberla, como se ha prouado arriba num. 30. & 31. no
se atreuió a darle padre al dicho Bernardo, como consta
del artic. 27. de quo diximus num. 28. escusandose de de-
zir en este, auiendo depuesto en todos los demas articu-
los.

69 Con lo qual se destruye tambien, el dezir los testi-
gos en el art. 37. de la prouança de don Luis, que está en
el mem. causa recognoscendi, fol. 63. n. 119. que don Gas-
par

15

par es del linage, familia, y agnacion del nombre, y armas de los Despuig: lo qual se prueua con seis testigos, que son Gaspar Guitart, Melchor Sabater, Miguel Luis Escriba, don Antonio Sans, y Gilabert Olomar, que son los mismos que se examinaron en los artic. 35. y 36. en el 35. ignoran el parentesco, y descendencia del dicho don Gaspar, y en el 36. Melchor Sabater, y Miguel Luis Escriba ignoran el parentesco del dicho don Gaspar con la dicha doña Beatriz testadora. De que resulta, que el dezir los testigos, ser del linage, familia, y agnacion del nombre, y armas de los Despuig el dicho don Gaspar, no es dezir, que lo sea de la agnacion, familia, y linage de la dicha doña Beatriz: porque en este artic. 37. no se articula por las partes, y donde se articulò, lo negarò los testigos, por ser los mismos estos deste articulo que negaron el dicho parentesco en los antecedentes, y asì con dezir ser del linage, familia, y agnacion del nombre, y armas de los Despuig, no es confessar el parentesco con la dicha doña Beatriz, porque fueran contrarios en sus mismos dichos, y como tales no merecieran fee, ni credito, quia testis sibi contrarius non probat, vt constat ex vulgatis: y demas de ser contrarios, fuera auer dicho lo que no sabian, si se tomasse en su propio, y riguroso significado la palabra, *agnacion*, por ignorar la descendencia de varon a varon del dicho don Gaspar, y de la dicha doña Beatriz, como era necessario saberla para poder deponer en razon de la agnacion.

70 Y el ser de vn mismo nombre y apellido, ò dezirlo los testigos, no es de consideracion, porque no se prueua la descendencia, y agnacion con ser de vn mismo nombre, y apellido, l. fin. §. item rescripserunt, §. ff. ad municipale, in illis verbis: *Nam solam nominis similitudinem ad confirmandam cuiusq; originem satis non esse*, ni se prejudica a la verdad con la semejança en los nombres, y apellidos.

l. neque professio, C. de testament. ibi: *Neque professio, neque assueverantia nuncupantium filios qui non sunt veritati præiudicat*, l. non nudis, l. non epistolis, C. de probat. eleganter Signorolus consil. 81. num. 5. latissimè Menoch. consil. 321. num. 15. & 16.

71 Desuerte, que este solo fundamento, no concluye per necesse, & per consequens, no es bastante para deponer sobre la agnacion de vna familia, sino se sabe especificadamente la descendencia della de varon à varon, ex regula textus in l. neque natales, C. de probat. Signorolus dict. consil. 81. num. 5. Decius consil. 36. num. 4. probatio enim debet concludere per necesse, & non per possibile, cap. in præsentia de probatio. l. ad probationem, C. eodem titul. l. non hoc, C. vnde legitimè, decisio Genuensis 173. num. 8. & 9.

72 A demas, q̄ traen consigo los testigos la inuerisimilitud, q̄ manifiestan en sus deposiciones en las particularidades, de auer negado vnos saber la descendencia, de don Gaspar, y otros de auer depuesto de conocimiento y vista de lo que no pudieron alcançar, & testibus inuerosimilia deponentibus non creditor l. ob carmen, §. fin. ff. de testibus, capit. quia verosimile de probat. & ibi Barbof. in collectania num. 2.

73 Principalmente, porque vn apellido, nombre, y armas, puede derivarse por hembras, y no por varones; pues muchos se han apellidado, y apellidan con los apellidos de sus madres, vt late comprobant DD. in capit. Rainuntius de testament. *Reprehendentes eos qui fastu quodam superbi, sibi cognomen matrum imponunt*, vbi Guiller. Bened. verbo Rainuntius declara, num. 1. cum sequentib. idipsum etiã dixit Tiraquel. de nobilit. capit. 18. num. 21. Molina de Hispan. primogenis, lib. 2. cap. 14. num. 38. & 39. & Cecinit Silius: *Cui vano corda timore maternum implebat genus; sic fabi agens pro nomen Numenri a matre tulit*, & alij plures

- plures sic fecerunt, vt referunt DD. supra relati, & Gothoph. in notis ad legem primam, §. 2. ff. ad municipalem.
- 74 Y puede tomarse voluntariamente vn apellido, como suelen muchos, y cada dia sucede por causas particulares, que suele a ello mouer, vt constat ex l. 1. C. de mutatione nominis, vbi communiter DD. Guillelmus Benedic. vbi supra dicto verbo Reinnuntius declera, num. 44. ibi: *Post tamen aliquando licitè nomen paternum dimittere, & maternum imò, & pœnitus extraneum, & alienum suscipere.* Lara lib. 2. de Capellanis cap. 4. numer. 133. Molina lib. 2. de Hispan. primogenis, cap. 14. à nu. 1.
- 75 De todo lo qual se colige, que el auer depuesto los testigos, que don Gaspar, y don Christoual son del linage, familia, y agnacion del nombre, y armas de los Despuig, no concluyen, en que por esso sean parientes de la familia, y agnacion de doña Beatriz testadora, vt exemplis comprobabat Signorolus dicto consil. 81. d. n. 5. Y por ser los testigos contrarios en sus mismos dichos, y por sospechosos de falsos. Y sobre todo por auer negado, saber la descendencia, y parentesco de doña Beatriz, con los ascendientes de la parte contraria; y por no auer dado razon de sus dichos, ni autores de sus oydas: y por fundarse todos en auer visto el pleyto, y el arbol de la familia con lo de mas que queda considerado en este papel.
- 76 Por lo qual el dicho don Christoual, y don Gaspar, no tienen prouada su descendencia, ni el grado del parentesco in genere, nec in specie, quando no basta prouarse in genere, sino que es necessario specificè atque præcisè probare consanguinitatis gradum, ita quod testes dilucidè gradus ipsos distinguant taliter, quod in probatione, & gradum distinctione concludant præcipuè, quando vocantur ad successionē proximiores in gradu, vt in nostra clausula, y quando es el principal fundamento desta pretenzion, constat ex Farin. nouissim. decis. 284. parte prima primi tom. ex n. 1. & 4. Peregr. de fideicommiss. artic. 63. num. 62. & 63. elegant

ganter Surdus consil. 5. num. 34. & 35. Mieres de maiora-
tu 2. part. questio. 7. ex num. 58. vsque ad numerum 64.
Mascard. de probat. tom. 1. conclus. 73. per totam Ste-
phan. Gracian. disceptat. tom. 5. cap. 869. num. 11. & se-
quentib. Castillo lib. 5. controuers. cap. 93. numer. 54. &
lib. 6. cap. 122. ex num. 1.

77 A todo esto no obstan las dos sentencias, que se han da-
do en esta causa. La primera en fauor de don Gaspar Des-
puig, como a heredero de su hijo don Luis, contra el Hof-
pital general de Valencia, y doña Eufrasia Llançol; en la
qual se dize: *Quod constat, quod dictum don Gasparem fuisse,*
& esse filium legitimum, & naturalem Ludouici Des-
puig, & dictum Ludouicum Bernardi, & Bernardum Frã-
cisci, & Franciscum Bernardi Despuig antiquioris abau-
dictæ Beatricis de Cabanilles. Y la otra en la Real Audiencia
de Valencia en primera instancia con votos deste supre-
mo Consejo, en fauor de don Christoual Despuig, contra
doña Beatriz Sans, y de Rotla, y doña Ana Despuig, y
de Marc, el año de 1614. en la qual se buelue a referir la
misma descendencia, en la misma forma que queda referida
en la sentencia antecedente.

78 Ninguna de estas dos sentencias puede coadjuuar el in-
tento de la parte contraria. Por quanto desta vltima, se ha
suplicado, y pende oy en este Consejo supremo, de cuya
justificacion se trata agora en el. Y assi no obsta, latè Sur-
dus consil. 61. num. 44, y la primera tampoco puede ser
de consideracion, por quanto se dio exarrupto, y sin co-
nocimiento de causa, y entre possedores intrusos, y en-
tre otras partes, y personas diferentes de las que oy liti-
gan, & res inter alios acta alijs nocere, non debet, nec
præiudicare, vt clamant iura, & toto titul. C. res inter a-
lios acta. latè comprobat don Iuan del Castillo lib. 6. contro-
uers. cap. 157. ex num. 3.

79 Lo otro, porque aunque la sentencia regularmente
daña

daña al sucessor en los mayorazgos, Molin. de Hispan. primogen. lib. 4. cap. 8. n. 3. & 5.

80 Esto se limita nemine ve vsque discrepante, si el que litigó minus se defenderit aut colusoriae se gesserit, o quando se dexan de hazer todas las diligencias necesarias para la defensa del pleyto. Desuerte, que siempre que interuiene negligencia, culpa, y descuydo del litigante, aunque no interuenga dolo, fraude, ni engaño, no dañaria la sentencia a los sucessores, l. si seruus pluriū 50. §. 1. & in vers. Sed si subiecit, ibi: *Vel minus plene defendit causam non se exonerat exemplo eius qui colusorie de hereditate litigauit*, ff. delegat. 1. l. a sententia 5. per totam, l. si per lusorio 14. ff. de appellat. l. ex contractu 44. ff. de re iudicat. l. qui repudiantis. §. ultimo, l. si suspecta 29. ff. de inofficio, so testamento, l. p. ares 5. C. de pignoribus.

81 Siguieron esta doctrina comunmente todos los autores, quos referunt Molin. de Hispan. primogen. d. lib. 4. cap. 8. ex n. 7. cum multis seqq. Salgad. de Regia protect. 4. p. cap. 8. n. 334. cum multis seqq. don Luis de Peguera decis. 119. n. 3. vers. Sed hæc omnia, Menoch. cons. 311. n. 25. & cons. 501. n. 8. & 9. vbi est videndus, Fusar. de substit. q. 622. ex n. 7. Castil. lib. 6. controu. cap. 157. ex num. 25. vsque ad num. 28. Rosental de feudis, cap. 9. membr. primo, conclus. 27. num. 20.

82 Constando con la euidencia que se ha hecho notorio, que la parte contraria en ninguna de las prouanças deste pleyto tiene prouado su parentesco, y descendencia, fue notable descuydo, colusion, y negligencia en no auer hecho todas las diligencias que podian ser necesarias para la defensa desta pretension, por lo qual no puede dañar la dicha sentencia, que se originò de semejantes colusiones, omisiones, y negligencia.

83 Lo otro, porque la dicha sentencia se ha dado, y pronunciado entre poseedores intrusos, y no con los legítimos, y verdaderos, que solo lo han sido a falta de los des-

cendientes varones de Auzias el antiguo, los descendien-
 tes de las hijas de Pedro Samboy, & ideo succedit, q̄ la di-
 cha sentencia, quando tuuiera determinacion, es preci-
 sas contra la pretension de don Iuan Despuig, no le obs-
 taua, por no auerse dado cum legitimo contradicte, co-
 mo no lo era el Hospital general de Valencia, y doña Eu-
 frasia Llançol, ex l. 3. ff. de colusione detegenda, in illis
 verbis: *Cum non iusto contradicte quis ingenuus pronun-*
tiatus est perinde inefficax est decretum, atque si nulla in-
dicata res intervenisset, l. 1. §. quamuis, ff. de ventre ins-
piciendo, l. 1. C. de ingenuis manumissis, l. vltim. C. de
edicto Diui Adriani Tollendo. Tiraquel. de nobilitat.
quæst. 37. num. 7. Pinellus in l. 1. part. 3. num. 50. in prin-
cipio, C. de bonis maternis: Quia non sufficit, quod de-
tur sententia cum equuli in gradu, nisi detur cum illo prin-
cipali ad quem spectat successio. Molin. lib. 4. de primoge-
nis cap. 8. numero vndecimo, & ibi Lima eius adiciona-
tor plures refert, & Salgado de protectione Regia tom. 2.
part. 4. cap. 8. num. 311.

84 Lo otro, porque quando se huuiera dado la dicha sen-
 tencia, cum legitimo contradicte, que se niega, adhuc
 no podia prejudicar en consecuencia: porque toda via
 queda derecho para tratar de los meritos de la dicha sen-
 tencia, mostrando tener buen derecho, como se ha hecho
 euidente demonstracion; en cuyo caso no obstante lo de-
 terminado en la dicha sentencia, ha de obtener don Iuan,
 ex Baldo in l. 1. C. ad legem Corneliam de falsis, num. 1.
 Decio consil. 445. num. 41. Socinus Iunior consil. 181.
 num. 98. lib. 2. Crauet. consil. 622. num. 5. lib. 4. Menoc.
 consil. 501. num. 7. cum multis sequentibus.

85 Y es texto notable la ley denuntiafe 17. §. quæritur 6.
 ff. ad legem Iuliam de adulterijs, donde la causa era vna
 misma, y con todo esso dize el Consulto: *Si condemnatus*
fuerit vir mulier, non est condemnata; sed aget causam
suam fortassis, & obtinere possit, vel gratia, vel iusti-
tia

16

tia, vel legis auxilio. Quæ comprobatur, ex l. 21. tit. 22. part. 3. vbi Gregorius Lopez verbo Aquella muger, Hieronymus Gabriel consil. 28. num. 3. cum sequentib. qui num. 7. dicit, quod quotidie in Rota Domini reuocant sententias etiã si sint tres cõformes cū executione sequuta, quando ex actis probatorijs cõstat de iustitia alterius partis. Craueta consil. 373. num. 41. vsque ad nu. 46. Mand. Albenis consil. 776. num. 20. volum. 4. Anton. Sola in consil. Pedamont. titul. de sententiarum executione, glossa final. num. 9. Afsinius in praxi, §. 31. cap. 2. limit. 6. n. 1. Surdus consil. 61. num. 23. cum pluribus seqq. Paciano de probat. lib. 1. cap. 26. num. 87. cum seqq.

86 Y auiendo se hecho constar de los meritos del mismo processo, y de las mismas prouanças de la parte contraria, que con sus mismos testigos consta, no poderse prouar la descendencia pretendida por la parte contraria, ni el grado del parentesco con la dicha doña Beatriz, se sigue, que la dicha sentencia se dio ex arrupto, y sin conocimiento de causa, y entre poseedores intrusos, y entre otras personas, y diferentes de las q̃ oy litigan: y assi no puede dañar, ni ser de ninguna consideracion, vt constat ex dictis.

87 Lo otro, porque quando la sentencia es injusta, y iniqua non nocet successoribus, vt cum Baldo, Paulo, Decio, Socino, Craueta, Menochio, numero antecedente citatis, tenet Lima ad Molin. de Hispan. primogenis lib. 4. cap. 8. num. 3. versic. 5. limitatur quando sententia est injusta, Vincentius Fusar de sublit. quæst. 622. nu. 30. vbi hanc opinionem equissimam esse fatetur. Y en este caso la dicha sentencia, que se dio contra el Hospital general de Valécia, y doña Eufrasia Llançol, seria injusta, y iniqua, en dar por descendiente de Bernardo Despuig el antiguo, que supone la parte contraria, sin tenerlo prouado con los requisitos que eran necesarios de derecho, como se ha hecho demostracion con toda euidencia, & sic sententia

ti ailla est nulla injusta, iniqua, ac nullius valoris, & considerationis quare nocere non debet, ut constat, & supra dictis.

88 De todo lo dicho se colige ser, de ninguna consideracion la pretension de don Christoual, y oy la de su hijo don Gaspar a la desta Baronía. Lo primero, porque no tiene prouada su descendencia. Lo segundo, porque no tiene ningun llamamiento en ninguno de los testamentos, ni en el de Iuan Despuig primer señor de la Baronía de Alcantara, ni el de doña Beatriz su hija: porq̃ aunque se pretende por la parte contraria, que por la susodicha se aya hecho vn fideicomisso en fauor de la familia vniuersal Despuig, prefiriendose los varones della, valiendose para esto de algunas conjeturas, que no se ajustan, ni pueden a las clausulas de ninguno de los dichos testamentos.

89 Y para que esto conste con toda evidencia, aduiertese primero, que aunque no era necesario disputarse sobre esto, por quanto no siendo (como no lo es) descendiente, ni pariente del dicho Iuan Despuig, y de doña Beatriz la parte contraria, no importa que en aquellos testamentos se aya hecho, ò no fideicomisso, en fauor de la vniuersal familia, y de la vniuersal agnacion, de los Despuig; porq̃ nada dello le podra cõprehender, no auiendo prouado su descēdēcia: pero para mayor conuencimiento suyo se hara evidente demonstracion, que quãdo la tuuiesse prouada (que negamos) no pudo prouar su intencion en ninguna de las clausulas de los dichos testamentos.

§. I.

Que don Gaspar, ni sus ascendientes no tienen llamamiento, ni en el testamento de Iuan Despuig primer señor de Alcantara, ni en el de doña Beatriz su hija.

90 EN quanto al testamento de Iuan Despuig, no solo no se funda su intento, anres del se conuence: porque
primer

primeramente llama a todos los descendientes varones de Pedro Samboy, a estos substituye todos los descendientes varones de Auzias el antiguo, y a falta de vnos y otros, llama a las hijas de Pedro Samboy, y a los hijos, y descendientes varones dellas, cada vna en su grado, y en vltimo lugar a las hijas del dicho Auzias, y sus hijos varones, sin hallarse que haga otros llamamientos en toda su disposicion, grauando a los hijos de las hembras con el grauamen de apellido, y armas.

91 Y claro esta, que atendiendose a los dichos llamamientos, no se puede prouar con ellos contemplacion de la vniuersal agnacion, y familia Despuig, porque en quanto se llaman hembras, y los varones descendientes dellas, se destruye totalmente la natural, y verdadera agnacion: *Quia si dum super sunt aliqui, masculi, & sic agnati, aliquo casu essent vocatae feminae, atque ita non in defectum masculorum agnatorum, sed potius eis extantibus, & pospositis inuitate fuerint ad successionem, tunc namque non videbitur habita agnationis ratio ullo casu, nec in aliqua persona, vt ratiocinatur don Iuan del Castill.* lib. 3. controu. cap. 92. num. 16. & probant communiter DD. Sese decis. 254. n. 1. vers. Illud tamen, & n. 22. cum multis seq. & num. 49. Molin. lib. 3. de Hispanorum primogen. c. 5. n. 45. & 50. vbi ait: *Quod quotiens in aliqua parte, seu clausula vocentur feminae, & si plures mentio masculi sit facta non censetur habita ratio agnationis, dominus Casanat. conf. 23. n. 4. idem conf. 4. ex num. 205. ad num. 212. vbi ait: Quod ex sola vocatione foeminarum alio non aparente omnes agnationis coniecturae destruantur,* Peregr. de fideicommiss. artic. 25. n. 26. & 27. Mario Giurba decis. 32. num. 15. & 20. Surdus conf. 475. n. 19. plures alios citat Perez de Lara in tractat. de vita hominis, cap. 30. numer. 96. per totum additionator Molinae, libr. 3. cap. 5. num. 45. vers. Tum vero ratio, & vers. Retenta vero, & num. 50. vers. Tertius casus est.

92 Y en quanto a que teniendo el dicho Iuan Despuig

transversales agnados (si fuese verdad, que lo eran los
ascendientes de don Christoual. y huiera tratado de con-
servar su agnacion) los huiera instituido, y llamado ex-
pressamente omitiendo las hembras, y sus descendientes,
vt docent Perez de Lara in Compendio vitæ hominis, ca-
pit. 30. num. 114. Peregr. de fideicomis. artic. 25. n. 26.
& 27. Sesse decis. 254. num. 123. Y de auerlas llamado, y
no omitidolas, se sigue vna de dos cosas, ò que no tuuo
agnados transversales mas que los descendientes de Pe-
dro Samboy y Auzias, que fueron los que prefirio a las
hembras, ò si los tuuo (que se niega) de no auerlos lla-
mado, sino omitidolos contentandose con la sucecion
de hembras, y sus descendientes: es fuerte argumento, de
que no quiso conservar su agnacion, vt cum Hieronymo
Gabriel, Ripa, Decio. Curcio, & alijs tenet, D. Casana-
te dict. consil. 23. num. 4. versic. Et quamuis vbi foemi-
næ, Peregr. de fideicomis. artic. 25. num. 26. & 27. Sesse
dicta decis. 254. num. 123. Perez de Lara vbi supra nu-
mer. 114. additionator Molin. vbi supra dict. num. 45.
versic. Tunc vero ratio conseruandæ agnationis cessat, Ca-
stillo, & alij supra citati.

93 A demas que se prueua con toda euidencia del testa-
mento del dicho Inan Despuig, que no tuuo otros agna-
dos transversales de su cognombre, y armas, q̃ a los des-
cendientes de Pedro Samboy y Auzias; porque auiendo
puesto granamẽ de nombre, y armas a los descendientes va-
rones de hébras declarò no tener otros de aquel cognom-
bre, y armas, como se ha prouado no auerlos: porque a
tenerlos, no se huiera valido de las hembras, y sus des-
cendientes para conseruar per artificium su nombre, y ar-
mas, pudiendolo hazer verè, & propriè, llamando los va-
rones transversales si los huiera tenido, vt cum Marino
Frecia de sub feudis quæst. 1. nu. 27. & alijs docet Perez
de Lara in Compendio vitæ hominis cap. 30. num. 115.
& 116. & sequentib.

Con

94 Con que se vè el poco fundamento de don Gaspar, en quanto à este testamento; porque auiedo llamamiento de hembras, es constante la pretension de don Iuan en el, para la exclusion de don Christoual, y su hijo don Gaspar.

95 Y con menos fundamento le puede pretender la parte contraria en el testamento de doña Beatriz; porque no auiedo el dicho Iuan Despuig contemplado la vniuersal agnacion de los de la familia Despuig, siendo varon, y de los mas nobles del Reyno de Valencia, y los bienes de tanta calidad con jurisdiccion, y vassallos, no se puede presumir, q quisiese conseruarla doña Beatriz su hija, q era hembra, y sin hijos, y militar en ella menos causa, y por auer en todo, y por todo imitado la disposicion de su padre, como imitò, sin que en vno, ni otro testamento se aya hecho ninguna mencion de los ascendientes de la parte contraria, y no es de consideracion, para coadjuuar la pretension del dicho don Gaspar la clausula del pariente mas cercano por linea masculina, que es el vnico apoyo de la parte contraria en este testamento de doña Beatriz por muchas causas, razones, y fundamētos. La primera, porque el dicho don Gaspar, no tiene prouado su descendencia por linea masculina, como lo dexamos ponderado, ni menos el parentesco, ni el grado del: y así de poca, ò ninguna consideracion puede ser para la pretension del dicho don Gaspar, que se llame en el testamento de la dicha doña Beatriz el pariente mas cercano por linea masculina.

96 Segundo, porque hallandose llamadas hembras, y sus descendientes en el testamento de la dicha doña Beatriz en la misma forma que lo estan en el de su padre, militan todas las razones que se han considerado en aquel, para la exclusion del dicho don Gaspar en este testamēto de la dicha doña Beatriz, por ser vnos mismos los llamamientos de aquel, y este testamento, como consta de la
inte-

inteligencia de las clausulas que hemos ponderado arriba, ex num. 4. vsque ad num. 9. sin que la vltima del pariente mas cercano por linea masculina pueda entenderse de otros, que de los llamados, como consta de los dichos numeros.

97 Tercio, porque la dicha clausula se ha de referir forzosamente a los descendientes de Auzias el antiguo. Principalmente, a los puestos en condicion que se hallarõ comprehendidos en la clausula de la prohibicion hecha a todos los sucesores, por ser lo tambien los puestos en condicion, ex l. Lucius 85. in fine cum vulgatis, ff. de hereditibus instituendis; y por las conjeturas que se han ponderado arriba, para la comprehension dellos, y para la perpetuidad desta sucession.

98 Y assi doña Beatriz, para mayor claridad, de quales de los puestos en condicion de aquellos, en cuya linea andaua la sucession, ò auia de andar, se auian de preferir alas hijas de Pedro Samboy en caso de contrauencion hizo a quella clausula vltima, llamando al pariente mas cercano por linea masculina en continuacion de su propia voluntad, que auia declarado en fauor de los descendientes de Auzias el antiguo por linea masculina, imitando a la disposicion de su padre, que tan solamente quiso preferir a las hijas de Pedro Samboy los descendientes por linea masculina de Auzias el antiguo, y conformandose con ella dispuso: que no tan solamente en caso de sucession, sino tambien en caso de contrauencion por ser los descendientes del dicho Auzias el antiguo, los que podian contrauenir por andar en aquella linea la sucessiõ; quiso que tan solamente se entendiesse de los descendientes del dicho Auzias el Antiguo por linea masculina restringiendo a los desta linea aquel llamamiento, para solo anteponerlos a las hijas, y descendientes de Pedro Samboy; no empero para incluyrlos; pues no consta de su exclusion. Y esta declaracion se deue presumir, por ser muy conforme

me a derecho; quia diuifio voluntatis non est introducenda in vna eademque dispositione, ex l. 18. §. vltim. ff. de his quibus vt indignis.

99 Y porque con esta inteligencia, que es precisa, cessa toda correccion, que alias se induxera si se huiesse de entender de otro genero de personas que las comprehendidas en ella, y huiesse de excluir a las personas contempladas llamadas, y comprehendidas en la parte principal de aquella disposicion; lo qual fuera notable absurdo, que no se deue, ni puede presumir, antes para que cesse, se han de impropriar todas las palabras de la clausula, que admitie correccion de toda vna disposicion, ex his que late resoluit in simili Fontan. de pactis nupt. clausula 4. glos. 25. n. 29.

100 Porque aunque es verdad, quod clausula in fine posita regulariter, debeat referri ad omnia precedentia etiam remota; tamen limitatur quando suadet in contrarium aliqua ratio contrarietatis incompatibilitatis, absurditatis, vel repugnantiae, vt probat Peregr. de fideicommiss. artic. 16. ex num. 102. praecipue n. 107. & sequentib. & ex Bart. Iasson, Felino, Decio, Gabriel. & Simone de Pretis, & alijs obseruat D. Casanate consil. 53. num. 28. & in terminis docuit Riminaldus Iunior consil. 80. ex num. 30. lib. 1. Gutierrez consil. 13. nu. 27. versic. Ad tertium fundamentum.

101 Principalmente, porque como dexamos asentado, doña Beatriz, en quanto al llamamiento de las hijas, y descendientes de Pedro Samboy, no hizo nueva disposicion, sino vna declaracion de la que tenia hecha su padre, como consta de las palabras de su clausula en aquellas: *Y si los dos murieren sin hijos, quiero y mando que ayá lugar los vinculos puestos en el testamento de mi padre, en quanto dispone, no dize la testadora, en quanto yo dispongo, sino en quanto dispone mi padre, que muriendo los hijos del dicho Mossen Auzias Despuig, sucedan las hijas del dicho Mossen Samboy. Y no auiendo hecho nueva disposi-*

cion, ni nuevos llamamientos la dicha doña Beatriz, en quanto a esta parte se sigue, que aquella clausula solamente se ha de entender de los hijos, y descendientes de Auzias el antiguo, sin q̄ aya de excluir los descendientes de Pedro Sáboy, porq̄ de otra manera resultaria, que no tan solamente se hallará alterada, y corregida la disposicion de la dicha doña Beatriz, sino tambien los llamamientos, y disposicion del dicho Iuan Despuig su padre, a quien se refiere, y cōfirma; y assi no solo se diera correccion del testamento de la dicha doña Beatriz, sino tambien del dicho Iuan Despuig, contra los Autores y doctrinas referidas, que no padecen tanta repugnancia, tantos absurdos, y tanta correccion.

102 A demas que no siendo don Christoual, ni su hijo dō Gaspar de los descendientes por linea masculina de Iayme, ni Auzias: a los quales como se ha dicho, forçosamente, se ha de referir la clausula del pariete mas cercano por linea masculina, y no siendo tambien de los llamados dispositiue, ni de los puestos en condicion, q̄ son de los que ha hablado doña Beatriz en aquella clausula, es imposible poderse entender de otros que no sean llamados, y contemplados dispositiue, aut saltim, puestos en condicion, como se ha prouado.

103 Quarto, porque quando todo cessara, la dicha clausula no induze derecho de agnacion, ni se prueua con ella: y assi es inutil su pretension, vt probant in terminis illius clausule Parisio, Zephalo, y otros que junta el Cardinal Mantica de coniecturis vltimarum lib. 6. titul. 13. nu. 4. Fusar. de substit. quæst. 499. num. 28. in illis verbis: *Vndecimus casus est, quando vocati sunt descendentes per lineam masculinam, nec dictum est descendentes masculos, & hoc casus non dicitur habita ratio agnationis, & ideo, & feminae erunt admittende.* Antonio Fabro de errorib. pramat. decadæ 28. errore 10. circa finem, in illis verbis: *Nec me mouerit si quis obijciat positus in conditione, vel in dispo-*

sitione solis liberis per lineam masculinam descendantibus
videri habitam fuisse rationem agnationis conseruandæ,
quæ tamē per neptem ex filio non magis, quam per nepotem
ex filia conseruari. Et perpetuari potest, nam illud pri-
mum negandum est habuisse rationem agnationis conser-
uandæ illum qui in conditione, vel dispositione posuit libe-
ros omnes descendentes per lineam masculinam nulla fa-
cta sexus, sed tantam linea differentia; debuerat; enim so-
los masculos qui ex masculis essent vocare, Et sub nomine,
non liberorum, sed masculorum, si id animo agitabat, ut
agnatio perpetuaretur; alioquin errabat si putabat futu-
ram. ut appellatione liberorum per lineam masculinam
descendentium neptis ex masculo, non contineretur, quomo-
do in specie, licet de simili argumētatur l. c. in l. si alij 19.
ff. de usufructu legato. Et latē cōprobat aduersus Autores
contrariæ opinionis. Auēdaño in l. 40 Taur. glos. 9. ex nu-
mer. 58. vsque ad num. 65.

104 Esta doctrina se comprueua, porque aunque en los
fideicomissos, y mayorazgos donde interuene esta clau-
sula negaron, que se podian admitir hembras, Peregrino
de fideicommissis artic. 26. numer. 30. Molina lib. 1. de
Hispanor. primogen. cap. 6. num. 38. & lib. 3. cap. 5. nu-
mer. 69.

105 Con todo lo contrario defendieron en los mismos
terminos de mayorazgos, y fideicomissos Matheat. de
legatis, & fideicommiss. lib. 3. quæst. 11. num. 16. Frācisco
à Sousa in repetition. legis fœminæ, num. 29. ff. de regu-
lis iuris latamente don Iuan del Castillo lib. 2. controuer.
cap. 2. per totum Auend. in l. 40. Tauri glos. 9. ex n. 58.
cum seqq.

106 Por lo menos esta question se compone comunmen-
te con la distincion de si se contemplò, o no la agnaciõ;
porque en el caso de auerse contemplado, no se admiti-
ran hembras; pero sino se contemplò, se auran de admi-
tir, aunque interuenga la clausula del pariente mas cerca-

no por linea masculina, vt constat ex Francisc. à Sousa
in dicta repetitione dictæ legis fœminæ part. 1. ff. de regu-
lis iuris num. 33. & 34. & ex alijs pluribus adductis à Ca-
stillo dicto cap. 2. num. 11. per totum, & sequentib. in
illis verbis: *Verum enimvero, quando constare, non po-
test apertè testatorem voluisse agnationem suam conser-
uare, vel agnationis conseruanda gratia qualitatem lineæ
masculinæ adijecisse, & fœminas excludere voluisse nega-
ri, non potest quin Peregrin. & sequatium resolutioni ob-
stent per multa, vbi pluribus fundamentis, refutat Pere-
grinum, & sequaces, & comprobat Auendaño dict. glos-
sa 99. ex nu. 60. cum multis sequent. Farinat. decis. 203.
par. 2. nouissim. num. 8.*

107 Dista distincion se colige claramente, que desta clau-
sula, ni se prueua, ni se induze derecho de agnacion por
si sola; porque à induzirse, fuera inutil la distincion, de si
se contemplo, ò no la agnacion en las disposiciones don-
de interuiene aquella clausula.

108 Fuera de que esta disputa no procede en las disposi-
ciones, donde se hallan llamadas hembras; porque en es-
te caso se admiten, sin que se pueda pretender derecho de
agnacion de la clausula del pariente mas cercano por li-
nea masculina, vt in terminis docuerunt Menoch. con-
sil. 625. per totum, & præcipue ex numer. 8. cum multis
sequentib. Fusarius de substitut. quæst. 346. num. 43. Gu-
tierrez consil. 13. per totum, & præcipue num. 35. Bur-
gos de Paz consil. 29. ex num. 26. cum multis sequentib.
& cum alijs pluribus Auendaño vbi supra ex dict. nu. 58.
En que concuerdan todos quantos Autores han trata-
do esta question: pues todos admiten la distincion, de si
se contemplo, ò no la agnacion, vt supra diximus. Y co-
mo queda prouado arriba en las disposiciones donde in-
teruienen hembras, no se puede auer contemplado la vni-
uersal agnacion de vna familia, vt supra diximus, ex
Sesse decis. 254. per totam D. Casanate consil. 38. per
totum

28

totum, & consil. 4. ex num. 205. cum multis sequentib.
don Iuan del Castillo lib. 5. controuer. cap. 92. ex num. 4.
cum multis seqq.

109 Y assi en esta disposicion, que se hallan llamadas las hijas de Pedro Samboy, y sus descendientes, como consta, tanto del testamento de Iuan Despuig, como en el de la dicha doña Beatriz, no se puede considerar derecho de agnacion, para su exclusion, como mal pretende la parte contraria.

110 Principalmente, asistiendoles quatro llamamientos. El primero, en el testamento del dicho Iuan Despuig. El segundo, en la primera parte del testamento de la dicha doña Beatriz. El tercero, en la clausula del pariente mas cercano por linea masculina, porque esta clausula las comprehende, y admite, ex l. lege 12. tabul. C. de legitim. hæred. §. Item vetustas, instant. de hæreditatib. que ab intestato deferuntur, §. cæterum instan. de legitim. agnatorum succession. optimus textus in l. iubemus C. de emancipat. liberorum Anton. Fabr. de error. pragmat. decadæ 28. errore 10. circa finem, cuya doctrina es la mas comun, vt constat ex pluribus adductis à Zavalos in tract. comunes contra comunes question. 541. & Doctoribus supra citatis.

111 El quarto llamamiento le tienē en la ley maximum vitium C. de liberis præteritis; por lo qual se hallan capaces para poder suceder, no hallandose expressamente excluydas, Mieres de maioratu 2. part. quæst. 6. num. 97. cum multis sequentib.

112 De tener estos quatro llamamientos las hijas de Pedro Samboy se coligen quatro efectos principales; por los quales constará la exclusion de la pretension de don Christoual, sin que la clausula vltima del pariente mas cercano por linea masculina pueda ser de ostaculo a las hijas de Pedro Samboy, sino al mismo don Christoual, y su hijo don Gaspar.

M

Primo

113 Primò, por quanto para excluir a las hembras, y a los que tienen expreso llamamiento, es necessaria expresa disposicion de exclusion, vt late obseruat Molin. de Hispanor. primogenijs, lib. 3. cap. 4. ex n. 31. vsque ad numer. 38. Fuffar. de substit. quest. 385. num. 3. & 4. Burgos de Paz conf. 29. num. 20. Mieres d. q. 6. d. num. 97. cum sequentibus.

114 Secundo, porque de tal manera es necessaria expresa disposicion, que cessan todas quantas conjeturas se pueden juntar para su exclusion, eleganter obseruat Dom. Casanate conf. 58. num. 81. & 86. Perez de Lara in compendio vitæ hominis, cap. 30. num. 94. & Doctores supr. relati.

115 Tertiò, porque el llamamiento del pariente mas cercano por linea masculina, que parece excluye las hembras, y los descendientes dellas, se ha de entender respecto de los descendientes varones de Auzias, en quienes se puede verificar aquella clausula, no empero respecto de las hijas de Pedro Samboy, y sus descendientes que no se compadece su exclusion sin expresa disposicion, como se ha dicho, y la que se puede colegir de aquella clausula no lo es sino conjetural, que no basta como queda probado, y fuera dar en vn absurdo, de auerse corregido incontinenti, que tambien no se presume, vt supra probauimus ex Fontanell. de pactis nupt. claus. 4. gloss. 25. n. 29. & Riminald. Iun. conf. 80. ex n. 30. lib. 1. Gutierr. conf. 13. ex num. 27.

116 Principalmente si se considera, que en las disposiciones donde se llaman varones, y hembras, todo llamamiento que induze masculinidad se ha de restringir a los descendientes varones de los llamados quando fuerint, sin que sea necessario excluir las hembras, y sus descendientes, que tuuieron llamamiento expreso, vt probat Perez de Lara in compendio vitæ hominis, cap. 30. num. 96. vers. Tertio.

Quin-

117 Quinto, porq̃ quando la dicha clausula vltima del pariente mas cercano por linea masculina excluyese totalmente las hēbras, por lo menos se ha de cōprehēder en ella vn llamamiento de varones, sed sic est, quod ex masculorum vocatione, no se induze tampoco derecho de agnacion, quia alia ratio præterquam agnationis circa masculorum vocationem potest assignari, nempe qualitas masculinitatis quæ dignior est sexui foeminineo, Molin. de Hispanor. primog. lib. 3. cap. 5. num. 27. & 28. D. Ioan. del Castell. tom. 5. controuers. cap. 92. ex num. 2. & cum alijs Lima ad Molin. de Hispan. primog. lib. 3. cap. 5. numer. 25. vers. Secundò vero sententiæ est superiori cōtraria, & vers. Nos verò priorem sententiam, donde resuelve, *quod ex vocatione masculorum*, no se puede presumir derecho de agnacion, si en alguna parte de la disposicion se hallan llamadas hembras, y sus descendientes, ò no se hallan perpetuamente, y totalmente excluydas, y tan solamente se entiende, auer se contemplado la agnacion ex vocatione masculorum, quando maioratus institutor masculos semper ad successionem inuitauit, nec de foemina in aliqua parte dispositionis mentionem fecit, vt ibidem ratiocinatur, Lima d. cap. 5. in dict. vers. Nos vero priorem sententiam.

118 Desta doctrina se colige, que por quanto respeto de los descendientes de Pedro Samboy no se puede afirmar auer se contemplado por doña Beatriz derecho de agnacion, se sigue, que aquella clausula, aunque comprehenda vn llamamiento de varones, no se puede estender a otros, de quien no se ha hecho mencion en todo este testamento, aunque fueren agnatos, que negamos, vt constat ex supra dictis, & ex Molin. d. cap. 5. n. 48. 49. & præcipue, num. 50. in illis verbis: *Quod quoties in aliqua parte, seu clausula primogenij vocantur foeminae etiam si pluries in eo primogenio masculi vocati fuerint in eo non cessetur habita agnationis ratio, sed solum prælatio masculis tributa, ita vt in eorum defectum foeminae eiusdem gradus*

dos succedat, quod est satis singulare ad hoc, ut in hoc casu, non possit ex ratione conseruanda agnationis de casu ad casum primogenium extendi cum ex huiusmodi dispositione non feminarum exclusio; sed solum masculorum prelatio, & predilectio comprehendatur.

119 Sexto, porque aunque la dicha clausula vltima induzga derecho de agnacion absolutamente, con todo adhuc, no se puede estender en fauor de los varones, que no tienen, ni tuuieron llamamiento en ninguna parte de los dos testamentos, como no le tienen don Gaspar, ni sus ascendientes, como queda prouado; sino que tan solamente, la dicha clausula vltima del pariente mas cerca, no, por linea masculina, quantumcumque induzga derecho de agnacion, precisamente se ha de restringir a los varones de las lineas llamadas, y contempladas, sin que se altere, ni se corrija el llamamiento de las hembras, y sus descendientes, ut eleganter comprobatur. Idem Ludouicus Molina de Hispan. primog. dist. cap. 5. num. 50. versic. Ex quibus inferitur in illis verbis: Nam vel ea omnia falsa sunt, ut ex superius adductis comprehenditur, vel erunt intelligenda vno ex duobus modis primo, quando ratio conseruanda agnationis a testatore expressa fuit non autem, quando illam volumus ex vocatione masculorum deducere tunc naque illa deducere non possumus quando in aliqua parte cognatus vocatus fuit. secundo, quod censeatur considerata ratio agnationis, quoad solas personas vocatas, non autem, ut ex earum vocatione possumus eam dispositionem ex ratione considerationis agnationis extendere ad alios non vocatos, quod ex verbis scribentium, quos paulo ante citauimus comprehenditur.

120 La misma doctrina de Molina es comunmente seguida de todos los Autores, como consta de Sesse en la decision 254. num. 26. in fine D. Ioan. del Castillo lib. 5. controuer. cap. 92. ex num. 4. cum multis sequentibus. precipue num. 5. Fusar. de substit. quest. 499. numer. 24. & latif.

latissimè comprobat Lima ad Molinam dicto num. 50.

[121] Ní es inconueniente, quod ratio conseruandæ agnationis restringatur ad certos gradus, vt docet Petrus Suredus consil. 443. num. 43. & sequentib. D. Casanate consil. 4. ex num. 217. vbi latissimè disputat cum pluribus numeris sequentib. Castillo lib. 5. controuers. cap. 92. à numero. 4. cum sequentib. & num. 14. Perez de Lara in Cõpendio vitæ hominis cap. 30. n. 114.

[122] Y el fauor de la conseruacion de la agnacion, tan solamente ha lugar in casibus à testatore expressis, non vero ultra personas vocatas, D. Casanate dict. consil. 4. n. 217. & sequentib. quia substitutio fideicommissa non extenditur de casu ad casum ratione conseruandæ agnationis, propterquam nunquam inducitur aliqua noua substitutio. Cephal. consil. 107. nu. 18. & 19. lib. 1. Peregr. consil. 57. num. 5. lib. 5. Causaleano decis. 5. num. 32. par. 3.

[123] Segun la doctrina de Molina, que es comunmente seguida de todos se colige, que no siendo expressa la disposicion de agnacion por el mismo testador, no se puede hazer estension della a otras personas que las llamadas; aunque la disposicion del testador sea en fauor de los varones, como consta de lo que queda dicho.

[124] Pero no solo quando no es expressa la razon de la agnacion; pero tambien, aunque lo fuesse, y sea general el llamamiento de la agnacion, nunca se estiendo a los que no tienen llamamiento, ò algunas coniecturas en su fauor, como consta de la decision 134. apud Peregr. numer. 12. que conser entre transversales, y estar llamados los parientes mas cercanos dela Casa, y agnacion del testador, que son terminos de mas ampla comprehension que los de nuestra clausula, por no asistirles a los transversales agnados, ni llamamiento, ni coniecturas, fueron excluydos en aquella decision, como consta de sus palabras en el dicho num. 12. *Vnde cum simus in illa clausula consequutina videtur illam esse interpretandam secundum*

terminos precedentis dispositionis, non vero ut nouam dispositionem inducat, nec extensionem de persona ad personam, nisi concurrant coniecturae urgentissimae a tales autem non concurrunt in hoc casu, quia neque testamentum, neque codicilli aliquomodo loquuntur de illis, tum quia, nec fuerant positi in conditione. Et uersumur in transversalibus valde remotis unde uidetur testatorem, nil aliud cogitasse, nisi inducere fideicommissum inter heredes institutos, et eorum descendentes, Et ex eo uidetur posse restringere conuenienter ad personas superius nominatas, et descendentes ab illis, de quibus testator fecit expressam mentionem, quia omnes illi sunt uere proximiores de casa, et agnatione ipsius testatoris, ut puta descendentes omnes a patre ipsius, quod est secus in istis committibus, qui hodie petunt fideicommissum, qui sunt remotiores, et non veniunt a patre testatoris.

125 Y lo mismo se determina en los mismos terminos en el caso que se refiere en el conf. 18. de Fusar. num. 7. & 8. ut constat ex illis verbis: Tertiò suffragatur nam testator in sua conditione noluit providere uniuersae familiae Coradellae in genere sumptae, sed tantum agnationi, et familiae, in specie, et effectiue sumptae, nempe solis descendentes ex fratribus heredibus institutis, ut colligitur ex serie ipsarum substitutionum, in qua semper fuerunt uocati, nisi descendentes masculi ipsorum fratrum; nunquam autem transversales agnati, ideo ad eos non potest trahi dispositio; quia persona extrinsecus non subauditur. l. si ita stipulatus, §. Grisogonus, ff. de verbor. oblig. & ibi: Neque contrarium suadet clausula, et hoc pro conseruandis bonis in agnatione masculina, quia cum ueniat continuatione ad praecedentia restringetur ad personas, quae sunt eiusdem speciei, cum supra nominatis non autem per eum introducentur agnati transversales.

126 Y en los mismos terminos de transversales con el mismo llamamiento de los parientes mas cercanos de su

Casa, y agnacion se restringio a los llamados, y sus descendientes, consta de la decis. de la Rota 300. p. 1. in recentioribus, y de otra decisio de la Rota in causa Romana de Naris Coram Vbaido, las quales se refieren apud eundem Fus. en el conf. 169. n. 38. & 39. in illis verbis: *Decisio vero 300. ex vi restrictiua nominis possessori, quia non poterat restringere ad familiam effectiuam, & descendentes testatoris qui nullos descendentes habebat, nec sperabat, admisit restrictionem agnationis ipsius testatoris, ad agnationem descendantium unius lineæ transversalium quam testator quasi suam effecerat illā instituendo, ut ponderat Rota num. 21. vers. Et ad hoc ponderabatur, & num. 39. ibi, verba enim erant de agnatione ipsius testatoris, & ideo agnationem in specie propriè, & verè effectam, & originem habentem ab ipso testatore denotare videbantur cum tamen propriè verificari non possent, quia testator descendentes non habebat placuit nomē agnationis ad agnationem effectiuam, & descendentes illorum transversalium, quos supra testator instituerat, & substituerat, & ita hanc suam familiam fecerat, & declarauerat eam instituendo.*

127 Y en los mismos terminos determinaron lo mismo Peregr. en el conf. 57. per totum, & præcipuè n. 8. lib. 5. Cualet. decis. 5. p. 3. n. 31. & seqq. & num. 40. Fusar. cōf. 107. per totum, Bardel. conf. 95. per totum, & alij plures relati a Fus. d. conf. 169. nu. 37. Menoch. en el conf. 233. libr. 3. Plot. en el conf. 14. lib. 1. Peregr. en el conf. 31. n. 3. lib. 4. Cardin. Seraphin. decis. 1023. n. 8. vbi ait, quod non obstat, quod testator consideraerit agnationem, quia debet intelligi respectu descendantium cuiusque lineæ contemplatæ, quia ratio agnationis solet restringi ad gradum expressum, ex Puteo decis. 175. libr. 2. & ita pluries refert fuisse resolutum, & comprobatur ex latissimè adductis à Lima ad Molinam, dict. cap. 5. d. num. 50.

128 De fuerte, que agora se considere el auer se contemplado

82
 pla lo la agnacion por doña Beatriz tacitamente, ò expres-
 famente en qualquier caso de los dos, si los transuersales
 agnados no tienen llamamiento, ò no les asisten algunas
 congeturas, colegidas y sacadas de las clausulas del mis-
 to testamento, nunca se admiten, aunque los testadores sean
 transuersales, y sin descendientes, como consta de los Au-
 tores, y doctrinas referidas, principalmente procede todo
 lo dicho, si los transuersales que pretenden suceder, no son
 del mismo colono de la testadora, vt docet in terminis
 nostris Fusar. en el consil. 107. per totum, vbi est. videndus,
 Cauale. en la decis. 5. p. 3. nu. 31. ibi: *Et tanto magis, quia*
isti proximiores agnati non sunt de domo casata, & stipite
ac colonello descendente à dicto testatore, nec à patre dicti
testatoris in quibus non praesumitur tanta affectio, ad no-
tata per Iulium Clarum, §. testamentum, q. 77. vers. Non
enim potest nulla affectio. Y alli trae otros muchos Auto-
 res, cuya doctrina se prosigue en el num. 32. y 40. de aque-
 lla decision.

129 Eandem sententiam prosequitur Rota Romana
 apud Peregrin. dict. decis. 134. num. 24. ibi: *Hinc videmus,*
quod casata, seu agnatio potest comprehendere plures agna-
tionis eiusdem nominis, & sub illis contineri tamen semper
summittitur interpretatio pro illa testatoris, non tamen in ge-
nere pro omnibus maxime, cum additum sit pronomen mei.
Menoch. consil. 31. num. 13. & sequent. atque ita voluit de-
monstrare suam agnationem specialem ex suo ipso stipe, non
autem vniuersalem comprehendente omnes familias de Lan-
bertinis, quod praecipue procedit, quia alios agnatos non con-
siderauit, quam descendentes, ex illos fratre, & nepote insti-
tutis comprobat, late Fusarius consil. 169. num. 37. Peregr.
consil. 57. num. 8. lib. 5. & de fideicommiss. art. 32. n. 33.
 circa finem.

130 La parte contraria necessita para poder tratar de la
 pretension de la Baronía de Alcantara, de vna disposicion
 expresa, ò por lo menos de vna disposicion general, como
 conq

27

con ella le asisten conjeturas de ser de los comprehen-
didos en aquel llamamiento general, Rota apud Peregr.
dicta decis. 134. numer. 12. Cardinalis Seraphinus decis.
1433. num. 8. Farinat. decis. 707. num. 4. part. 2. nouis-
sim. y ninguno destos llamamientos tiene la parte con-
traria: porque expreso no lo tiene, ni en el testamento
de Iuan Despuig, ni en el de la dicha doña Beatriz, como
queda prouado, y se hará mas euidente con lo que se yra
diziendo. General tampoco le tiene: porque el que pre-
tende en la clausula del pariente mas cercano por linea mas-
culina, queda prouado, que aquella clausula, no le puede
comprender, y dado que le pudiesse comprender
(que se niega) no basta el llamamiento general, sino le
asisten algunas conjeturas de auer sido contemplado, co-
mo consta de las doctrinas, y autores, que se han referido
principalmente, por no descender la parte contraria de
los deudos, y parientes de los testadores, y quando des-
cendiesse dellos, por no ser del colonello de la dicha doña
Beatriz testadora, como lo dexamos prouado.

131 Septimo & vltimo, porque la dicha clausula del pa-
riente mas cercano por linea masculina, no le puede com-
prender; aun quando cessara todo lo que se ha di-
cho. Lo primero, porque se llama el pariente mas cerca-
no de la testadora; el qual llamamiento se ha de regular
de la cercania, y del affecto que podia tener la testadora al
tiempo de su testamento, vt considerat D. Casanate con-
sil. 38. num. 15. & consil. 59. num. 15. vbi ait: *Quod si te-
stator utitur verbo meos, veluti si dicat meos propinquiores
eo casu censetur restricta dispositio ad tempus testamenti, &
solum censentur comprehensi illi, qui tempore testamenti
essent propinquiores, vt probat, ex Auendaño, Menoch. &
Simon de Prætis, & alijs, & prosequitur Perez de Lara
in Compendio vitæ hominis cap. 30. num. 114.* Y en es-
te tiempo a los que se le podia tener la testadora era a los
descendientes de Auzias el antiguo: porque estos verè, &

propiè, en aquel tiempo eran los descendientes mas cercanos por linea masculina de la dicha testadora, como es constante en el hecho, vt in simili considerat Rota Romana apud Peregr. dicta decis. 134. num. 13. y fuera absurdo considerar, que en aquel tiempo pudo tener la testadora affecto particular, ni general de otros que de los descendientes del dicho Auzias el antiguo, y de los de Pedro Samboy sus primos hermanos, sino era, que se considerasse vn caso ominoso, y triste de auer muerto todos ellos sin descendientes, ni successores; el qual no se deue presumir en derecho, vt notanter DD. communiter in l. inter stipulatem 83. §. sacram. ff. de verb. obligat.

132 Secundo, no puede ser comprehendido el dicho don Christoual, ni su hijo don Gaspar, no solo, porque se llama el pariente mas cercano conforme lo que dexamos dicho, sino tambien, porque se llama el que lo fuere por linea masculina, y la palabra linea, no es general, ni comprehensua de todos los agnados transuersales, como con elegancia aduirtio Lima ad Molinam in additionibus lib. 3. de Hispan primogen. cap. 5. num. 50. in illis verbis: *Et verbum agnatio, latissimum est, & propriè lineam non habet. Ancharran. consil. 65. quia sumitur pro tota agnatione, & non reperitur habere specialem significationem; sed ex sua propria comprehendit omnes, qui sunt per virilem sexum coniuncti. & in hoc agnatio distinguitur à familia, & linea, vt per Tiber. Decian. consil. 86. n. 29. volum. 3. Iacob. Menoch. lib. 4. præsumpt. 88. num. 19. versic. Tertius est casus.*

133 Tertiò, porque quando fuesen muy generales, y comprehensuas de qualesquier personas las palabras sobredichas se restringen con las siguientes de aquella clausula: *El qual por iusticia podra venir a la succession de mis bienes,* porq̃ el relativo, *el qual*, limita, y restringe la disposicion, iuxta notata per Bart. & commun. DD. in l. omnes populi, ff. de iusticia, & iure & in l. 1. vbi latè Iafson

son. C. de Sum. Trinitat. & Fide Cathol. restringendo la virtute Verbi iusticia, a los que tuvieron derecho adquirido mediante la disposicion hecha en fauor de las lineas contempladas por doña Beatriz, ex textu in l. bona fides, §. incurrat hic & alia inspectio, ff. de positi per totum, & præcipuè in illis verbis *Et probò hanc esse iustitiam, quæ suum cuique ita tribuit, ut non distrabatur ab illius personæ iustiore repetitione.*

134 De que resulta, que auiedo vsado la testadora de la palabra por iusticia, dio à entender, que hablaua de aquellos que tenian llamamiento expreso, y adquirido en virtud de su disposicion, y en virtud de hallarse llamados, con que limitò la generalidad, que podia causar aquella clausula à aquellos que tenian iusticia en suceder mediante la disposicion de la testadora, que nada desto curre en la parte contraria.

135 Vltimo, porque esta clausula se ha de referir forçosamente a las personas, y lineas contempladas principalmente, por ser toda ella vna disposiciõ penal, ex quo in pœnam contra facientis adijcitur, quare debet limitari, secundum naturam, & qualitates præcedentis dispositionis sicut stipulatio pœnalis limitatur, secundum naturam præcedentis stipulationis l. cum fundo, & ibi, Bart. & Baldus, ff. de seruit. rustic. præd. ex qua regula ad materiam, quoq; substitutionum arguunt, idem Bart. & Socin. in l. si is, §. qui ducenta, & §. itē si pater, ff. de rebus dubijs, & in proprijs terminis Ioānes Crotus cons. 144. num. 32. & Fusar. consil. 170. num. 9. vbi concludit in his verbis: *Si igitur, ex præcedentibus capitulis nullum resultat fideicommissum fauere transversalium, nec eis fuit prohibita alienatio (ut infra porbabitur) nullo pacto huiusmodi clausula in qua pœna contrafacienti adijcitur poterit ad eosdem transversales referri.*

136 Y assi quando se tenga por cierto, que la testadora contẽplò la agnacion por auer llamado, y preferido siem-

pre-

pre los descendientes varones de las lineas de Iayme y Auzias el moço se ha de restringir, y limitar la dicha agnacion a los descendientes varones de las dichas lineas por todas las razones, y fundamentos q̄ se han considerado. Primò, por no auer se expressado. Secundò, porque quando se huiesse expressado deue restringirse a los que tienen llamamiento. Tertiò, por hallarse en esta disposicion llamadas hembras, y sus descendientes. Quartò, por ser hembra la testadora. Quintò, por no asistirse ninguna de las palabras de la testadora aun consideradas, y ponderadas como la misma parte quiere. Sexto, por no ser del Colonello de los testadores. Septimo, por no tener llamamiento, ni conjeturas. Octauo, & vltimo, porque siempre que se sigue algun inconueniente, ò algun absurdo, aut quando aduersaretur, his quæ in præcedentibus disponens statuisset, nunca la agnacion se estiene à otras personas que las llamadas, aun en caso que se aya expressado la agnacion con amplas, y generales palabras, quanto y mas no auendose expressado en ninguna parte del testamento de doña Beatriz, vt cum Francisco Molino de ritu nupr. lib. 3. quæst. 24. ex num. 134. cum multis sequentib. & alijs pluribus Auctoribus probat, & defendit Lima ad Molina de Hispan. primogen. lib. 3. cap. 3. ex num. 18. vsque ad num. 25.

137 Y en este caso demas de no auer se expressado la agnacion como queda dicho se seguirian muchos, y diuersos absurdos, y se alteraria toda la disposiciõ del testamento de doña Beatriz, y de su padre Iuan Despuig; a lo qual, ni se deue, ni se puede dar lugar, vt supra probauimus numero. 110.

138 Con que ninguna de las sentencias, que se han dado en esta causa pueden obstar; aunque se diga en ellas, que doña Beatriz contemplò su agnacion; porque se ha de entender respeto de la particular en las lineas de Iayme y Auzias, y no respeto de la vniuersal Despuig, en caso que

que lo fuesse de aquella don Gaspar, parte contraria, que
no lo es, vt remanet probatum. 29

139 Ultra se confirma, porque todas aquellas senten-
cias, que dizen auerse contemplado la agnacion, se dieron
en fauor de los descendientes de la linea de Iayme: y assi a-
tendiendo a que se pudo auer contemplado en aquella li-
nea, se pudo afirmar en ellas, que se auia contemplado la
agnacion de doña Beatriz.

140 Pero quando se tratò entre otros, que no eran de a-
quella linea, como sucedio, quando don Christoual pa-
dre de la parte cõtraria pleyteo con doña Violante, no so-
lo no se dixo, que se auia contemplado la agnacion, sino
que totalmente se determinò lo contrario excluyendo al
dicho don Christoual, como consta de aquella sentencia,
que passò en cosa juzgada, y de quien trae causa el dicho
don Christoual aprouandola en todo, y por todo; y lo
mismo se hizo quando litigò el suso dicho con doña Ana
de Mare y Despuig, como cõsta de la decis. 24. del señor
don Geronymo de Leon, ex num. 17. cum multis sequen-
tibus & num. 26. vbi ait: *Quia tribus alijs iudicibus, &*
sic maiori parti visum fuit de intentione dictæ domne An-
næ in continenti constare aperte, ita quod non requirebat
altiore indaginem, cum voto maioris partis fuit conclu-
sum, & pronuntiatum dicto don Christophoro, non esse tra-
dendam possessionem; sed potius dictæ domne Annæ vir-
tute testamenti dictæ Beatricis Despuig, & ita fuit pronun-
tiatum. Y aunque despues tuuo sentencia en fauor, no fue
por auerse contemplado la agnacion, sino por hallarse he-
redero instituido por la dicha Violante, segun doctrinas
de la ley vltima, C. de edicto Diui Adriani Tollendo, y
conforme a fueros de Valencia, vt obseruat D. don Ge-
ronym. de Leon dist. decis. 24. num. 9.

141 Y aunque en la vltima sentencia, que se dio en fa-
uor de don Christoual, en la Real Audiencia de Valencia
con votos deste Consejo Supremo, se atendio a la agna-
cion

cion de la testadora, con todo no obsta, por quanto de aquella sentencia se ha apelado, y pende oy en este Consejo Supremo, y se trata en el agora de su justificacion; y asi no es de consideracion: por quanto se ha hecho notorio con toda euidencia, que la agnacion, que pudo contemplar la testadora, fue la de las lineas de Iayme y Auzias.

142 Y dado, que en las dichas sentencias se dixesse auerse contemplado la vniuersal agnacion de los Despuig, que negamos, no seria de consideracion. Lo primero, porque don Gaspar no tiene probado ser de aquella agnacion. Lo segundo, porque aquellas sentencias serian injustas, y iniquas: y asi no obstan, vt satis supra num. remanet probatum.

§ II.

Que la clausula de la prohibicion, no puede comprehender a don Gaspar, y a los de su linea.

143 Queda por constante, que don Christoual, ni su hijo don Gaspar, no se puede fundar en la clausula del pariente mas cercano por linea masculina, y con menos fundamento pueden pretender tener llamamiento en la clausula de la prohibicion hecha a todos los sucesores de esta Baronía. Lo primero, porque no les assiste, ni puede ninguna de las palabras de aquella clausula; sin las quales no se puede dar, ni nueuo fideicomiso, ni nueua disposicion en fauor de otras personas que las nombradas en aquel testamento, como consta de lo mucho que junta el señor don Geronimo de Leon en la decis. 60. per totum, Et præcipue, ex num. 18. cum multis sequentib.

144 Segundo, porque en aquella clausula, no se trata de disposicion hecha en fauor de los sucesores: porque en este caso pudiera proceder la disputa, de si en la disposicion hecha en fauor de los sucesores, se han de comprehender, no solo los llamados, y sus descendientes, sino tambien los

los que no lo son, ni han sido contemplados por la generalidad de auerse hecho en fauor de todos ellos.

145 Y lo que tan solamente se trata en esta clausula, es vna prohibicion, y grauamen impuesto a los sucesores; el qual grauamen, para que valga, se ha de regular de la capacidad de las personas que pueden ser grauadas, sin que se pueda atender a la latitud, y comprehension de las palabras della, ex l. vi gradatim, §. i. ff. de mun. & honor. y los ascendientes de don Christoual, no fueron, ni pudieron ser capaces para poder ser grauados, por no auer sido llamados, ni contemplados, ex doctrina legis ab eo C. de fideicomis. cum vulgatis, docent in terminis Zephalus consil. 394. n. 32. lib. 3. Carolus Ruinus consil. 119. numer. 9. volum. 2. Fufar. consil. 169. num. 81. con que ninguno dellos pudo ser comprehendido en la prohibicion, y grauamen de aquella clausula, precipue, quia in dispositionibus persona extrinsecus, non sub intelligitur, quod rectius procedit in transuersalibus non beneficiatis à testatore, vt in terminis obseruauit Peregr. consil. 37. num. 9. lib. 5. Para lo qual trae muchas decisiones en terminos de esta question.

146 Y aunque se disputa, que si el testador impone algun grauamen se hallan llamados todos los puestos en condicion, segun la doctrina de Bart. in l. Centurio num. 37. ff. de vulgat. de la qual se vale la parte contraria, para probar, que se hallan comprehendidos en la clausula de la prohibicion hecha a los sucesores, no solamente los sucesores escritos, sino tambien vniuersalmente qualesquier poseedores.

147 Con todo la doctrina de Bartolo, no solamente, no favorece el intento de la parte contraria, sino que antes le destruye, por quanto Bart. habla en hijos puestos en condicion, el qual quiere que se hallen llamados si el testador les impone algun grauamen, que es diferente caso del nuestro: por quanto los puestos en condicion suceden, sino
por

por llamamiento expreso por lo menos ex iudicio testatoris; el qual se colige tener en su fauor mediante el grauamen; y assi se presume hallarse llamados por auerlos grauado.

148 Y sin embargo de ser la doctrina de Bart. aparente, es comunmente refutada de todos los Autores, vt constat ex Socin. Iuni. consil. 176. num. 20. lib. 2. eleganter in terminis Zephalus consil. 17. num. 19. volum. 1. Bursat. consil. 52. num. 22. lib. 1. Esforcia consil. 46. nu. 20. Tiber. Decian. consil. 26. num. 42. lib. 2. vbi infinitos de communi attestantes refert Magonio decis. Floren. 71. num. 15. versic. Alij vero Cæsar Bartius decis. Bonon. 7. nu. 7. & decis. 8. num. 8. Rot. Roman. decis. 134. part. 4. diuersorum. Seraph. decis. 956. num. 2. & 4.

149 Regulariter enim ex appositione grauaminis, non rectè inferitur vocatio, vt patet ex l. hæreditas ad Statium 65. ff. de hæredibus instituendis, & scripserunt, Couarr. in cap. Raynuntius de testamentis, §. 3. num. 3 & 4. Gerardus Mazolus consil. 2. num. 24. Bursatus d. consil. 52. num. 22. volum. 1. Zephalus consil. 17. num. 17. volu. 1. Celsus Vgo consil. 55. num. 6.

150 Y si en los puestos en condicion, no basta el grauamen, para que mediante el se pueda presumir hallarse instituydos, y llamados, con mucha mas razon se ha de afirmar, que no se hallan llamados, ni institudos aquellos de quienes el testador, no ha hecho ninguna mencion, ni para llamados dispositiuè, ni para ponerlos en condicion: porque el grauamen, no es modo, ni medio, para induzir llamamiento, antes obra efectos contrarios quare vulgo dicitur, que el grauamen en los que no estan llamados dispositiuè, no vale. ex vulgata l. ab eo C. de fideicommiss. vt in terminis rectè considerat Fusar. consil. 169. num. 87. & 89. circa finem. vbi ait, quod prohibitio alienandi facta personis, non honora-

nora-

32

notatis est inualida, & ideo recepta est sententia, vt aliud
requiratur ad vocationem, quā grauamen, scilicet, quod
grauati sint, saltem positi in conditione ad eorum fauo-
rem, imò etiā hoc non sufficere multi existimant, & pa-
tet ex relatis ab Oddofred. de fideicommiss. quest. 31. nu-
mer. 114. & sequent. Fusar. quest. 437. n. 161.

[151] De lo qual consta, quan sin fundamento pretende
la parte contraria induzir llamamiento en su fauor del gra-
uamen impuesto a los sucesores, no teniéndole dispositi-
uè, nec conditionaliter en ninguna de las clausulas del tes-
tador, como se ha visto. Y desto se colige el engaño,
que han padecido los Abogados de la parte contraria, en
querer se valer de las doctrinas, y autoridades de los Au-
tores, que tratan la questión, de si se contemplò la vnuer-
sal familia Despuig, en que gastan ociosamente mucha
munición sin ser menester: porque aquella procede don-
de el testador de mas de la prohibición, y grauamen, haze
nueva disposición en fauor de la familia, ò de su Casa, y a-
gnaciò, en cuyo caso procede la disputa, de si se admitiran
mas personas, y otras diuersas que las llamadas por cau-
sa de la nueva disposición hecha en fauor de la familia, que
es comprehensiu de mas personas que las particulares
de la primera disposición; pero no podra proceder don-
de no se hallan en toda la clausula de la prohibición pala-
bras de nueva disposición, ni en fauor de la familia, ni de
ninguna otra persona, sino solo vn grauamen impuesto a
sus sucesores, que como se ha dicho, no es modo, ni me-
dio, para induzir llamamiento en fauor de nadie, no solo
de los que no tienen llamamiento; pero ni de los pue-
tos en condición, vt remanet probatum.

[152] Desto resulta, quan sin tièpo se disputa si la prohibi-
ción se puso en oración totalmente distincta, ò en ora-
ción consecutiu: porque el grauamen, sine noua dispo-
sitione principaliter, & de perse, sièpre es consecutiuo de
la precedente disposiciò, vt latissimè comprobac Lima.

ad Molinam lib. 1. cap. 5. num. 7. & num. 39. versic. Sed
Auctoris opinione retenta, ex l. ab eo, C. de fideicom-
mis. & ex l. hæreditas ad Statium, ff. de hæredibus in-
stituendis, Cardin. Seraphin. decis. 1023. nu. 10. Y de no
entenderse esta clausula en este sentido, sino en el de los
Abogados contrarios, resultarian los absurdos siguien-
tes.

153 Primò, porque sin palabras dispositiuas, que no las
ay en toda ella, no se puede pretender nueva disposicion,
ex l. ex facto 19. & ex l. quidam cum filium familias 46.
ff. de hæred. inst. cum alijs pluribus quas cumulat Castillo
lib. 4. controuers. cap. 11. per totum, D. don Hieronym.
de Leon dict. decis. 60. ex n. 18. cum multis sequentib.

154 Secundò, porque pretende don Christoual, que en
esta clausula se ha de suplir el fauor de la familia, dizien-
do, que aquella prohibicion se hizo en fauor della, siendo
assi, que la testadora en toda su disposicion, no ha hecho
mencion de la familia, como consta de toda ella, y tratar-
se de suplirse, sin auer vsado della la testadora, es cõtra to-
dos los textos que hablan de esta materia; en los quales
siempre se halla hecha expressa mencion, quando se trata
de los efectos de la familia, vt in l. peto, §. fratre, ff. dele-
gatis 2. l. cum ita legatur, §. in fideicommisso, ff. eodem
titul. l. filius famil. 114. §. fin. ff. de legatis 1. l. fin C. de
verborum signification. cum vulgatis.

155 Y no se darà texto, en que con prohibir la enagena-
cion; aunque sea real, sino se añade la causa, ò la palabra
vniuersal, extra familiam, vel vt in familia conseruetur,
se comprehendan mas personas que las expressadas dict.
l. filius famil. §. diui, delegatis primo, qui loquitur in pro-
hibitione reali, ibi: *Vetant quid alienari*, & tamen ex hoc
non inducitur fideicommissum fauore familiæ; sed tan-
tum fauore illorum quibus testator consulere voluit, ibi:
*Quod si liberis, aut posteris, aut libertis, aut hæredibus, aut
alijs quibusdam personis consulentes huiusmodi volunta-*

tem

tem significarent, docet in terminis nostris plura adducens
in confirmationem huius doctrinae Fusar. consil. 169.
ex n. 81. cum multis sequentibus.

156 Y quando no puede constar, que se ha hecho por
contemplacion de estas personas, se tiene por nudo prece-
pto, y se inualida, quantumcunque realiter concipiatur,
vt ibi probat textus ille in dict. S. diui, & Doctores supra
relati.

157 Y de no auer expreßado la testadora en toda su dispo-
sicion, ni en esta clausula de la prohibicion la palabra li-
nage, familia, ò agnaciõ, se deduze efficacissimo argumen-
to, de que lo hizo de proposito para no llamar a todos los
de la famalia, sino solamente a las personas, y lineas con-
templadas; pues le era tan facil si quisiera lo contrario,
mandar que perpetuamente permaneciesßen los bienes
en toda su familia, vt considerat Sforzia Oddus consil. 66.
nu. 107. & cons. 67. n. 50. versic. Quia non.

158 Y quando quisiessemos conceder, que se huuiesse
de suplir, auia de ser en fauor de los llamados, y sus descen-
dientes; pero no para excluyrlos, como pretende don
Christoual, como en propios terminos concluye la Ro-
ta apud Fusarium consil. 15. numer. 24. in illi verbis:
*Et propterea, cum non legatur expressa in testamento ra-
tio conseruandi in familia, non est præsumentum testato-
rem illam voluisse, ex iuribus supra allegatis; nam esset
multiplicare præsumptiones, quod scilicet testator voluis-
set conseruare bona in familia licet hoc non dixerit, & vo-
luisset recedere à conclusione iuris, quæ est vt dixi supra
quod fœmina venit sub vocatione propinquorum, & proxi-
miorum. & propterea pro fœminarum exclusionem oportet,
quod sit expressa ratio perpetuæ cõseruationis familiæ, non
autem quod illa tacitè colligatur.* Cephalus consil. 401. nu-
mer. 39. lib. 3. Mantica loco supra citato titul. 15. num. 5.
in fine.

159 Destelugar se colige sin violencia, que la familia
no

no se ha de suplir principalmente para excluir a las personas capaces por derecho de poder suceder, como lo son las mugeres, por la disposicion de la ley maximum vitium C. deliberis præteritis: y assi con mayor razon no se due suplir en esta clausula, para excluir las hijas de Pedro Samboy, y sus descendientes, que no solamente tienen derecho a la sucession desta Baronía por la disposicion de la dicha ley maximum vitium, sino tambien por hallarse llamadas expressamente, tanto en el testamento de Iuan Despuig, como de la dicha doña Beatriz, sin que se hallen corregidos, ni alterados los dichos llamamientos en ninguna parte de los dichos testamentos.

160 Tercio, dado caso que se huviere expressado la familia en esta disposicion, que se niega, con todo por hallarse llamadas hembras en ella, no se puede colegir de semejante expresion, ni derecho de agnacion, ni la exclusion de las hembras, y sus descendientes, vt in simili rationatur Cardin. Seraphinus decision. 1438. num. 10. in illis verbis: *Ratio familie non inducit claram dispositionem agnationis, nisi supponendo, quod nomen familie strictè capi debeat pro agnatione; sed hoc est supponere, id de quo disputatur. Et est petitio principij, vt vocant dialectici, cum appellatione familie, comprehendantur feminae omnesque alij descendentes, vt probat ex Molina, & alijs pluribus,* con que no se favorece la pretension contraria, aun suponiendo, no solo, que se aya de suplir el favor de la familia, sino tambien, aunque se huviere expressado.

161 Quarto, pretende don Christoual introducir en esta clausula de la prohibicion nueva disposicion en favor de sus ascendientes, sin hallarse llamados, ni hecha dellos ninguna mencion, multiplicado fideicomissos, sin ser necesario, contra el texto in l. pater filium, §. filiam, ff. delegatis 3. *Vbi enim clausula, seu dispositio, quæ alias esset apta ad inducendum fideicommissum potest parere effectum citra multiplicationem nonorum fideicommissorum, nunquam* per.

per eam censetur inductum novum fideicommissum, ut in terminis nostræ quæstionis comprobant per textum in dict. l. pater filium, §. filiam. Ruynus consil. 89. num. 17. lib. 2. & consil. 134. num. 18. volu. 3. Berreta consil. 75. num. 10. Surdus decis. 238. numer. 12. Rota apud Seraphinum decis. 1023. num. 5. vbi docet, ita fuisse decisum & pluribus probat.

[162] Y en esta conformidad se declaró en la sentencia de este S. S. R. C. dada en favor de doña Violante, y contra don Christoual padre de la parte contraria, que de toda esta clausula de la prohibicion, no se podia colegir nuevo fideicomiso en su favor, segun doctrina de Peregr. de fideicomissis artic. 14. n. 15.

[163] Y dado caso q̄ en esta clausula se diese nueva disposiciõ en favor de la familia con multiplicaciõ de fideicomissos, & quod somniarentur, & ampliarentur substituciones, como pretende don Gaspar contra derecho, ex Socino Iuniori consil. 155. numer. 12. volum. 2. Cardinalis Mantica de coniectur. vltim. volunt. lib. 6. titul. 15. numer. 6. Y que se pudiesse hazer extension de nuevas personas, y a otras diferētes de las llamadas: cosa tan absurda, vt concludit D. Casanar. consil. 38. ex num. 97. vsque ad num. 104. con todo no se puede defender la pretensio contraria, por quanto el fideicomisso dexado a la familia, no excluye los que tienen expreso llamamiento, aunque sean hembras, vt late defendit Fusarius de substituc. quæst. 352. per totam, principalmente en España donde las hembras se comprehenden appellatione familiæ, Molina lib. 3. de Hispanorum primogenijs cap. 4. numer. 8. & 9. Cardinal. Seraphinus decis. 1438. per totam.

[164] Lo otro, porque en los mismos terminos de prohibicion hecha en favor de la familia, la mas comun opinion de todos los Autores, es quod tantum censentur vocati instituti, & illorum descendentes, non vero alij, qui inuitati, & vocati non inueniuntur, vt recensendo

non

R

Au-

Auctorum opiniones probat Ludouicus Richiardus apud
 Fufar. conf. 169. ex nu. 36. vsque ad num. 58. & costat
 d. nu. 36. in illis verbis. *Vbi tamē testator nō vocat familiā
 simpliciter. sed familiam suam eius ipsius testatoris, vel
 cū similibus pro nominibus possessionis receptissima est cōclu-
 sio, quæ aut nullū, aut certē paucissimos habet contradicto-
 res censerī vocatā familiam in specie, ut firmanē Menoc.
 conf. 233. num. 21. lib. 1. in cuius casu dictum erat de fa-
 milia ipsius testatoris, & conf. 424. num. 19. & 22. lib. 5.
 ubi vocata erat familia sua, & de presump. lib. 4. presump.
 88. nu. 2. in verbis de familia sua, Decia. conf. 10. num. 73.
 lib. 3. ubi de familia sua, Peregr. conf. 57. num. 9. & 12.
 vers. Secundo respondetur, & conf. 149. num. 20. lib. 5. ubi
 de familia ipsius, Oddus de fideicommissis, quæst. 8. num. 77.
 Turretus conf. 49. nu. 5. lib. 3. Ioan. Francisc. a Ponte cōf.
 154. num. 60. & 61. lib. 2. Scip. Rouit, conf. 27. num. 19.
 Steph. Grat. discept. Forens. cap. 645. n. 5. sum. ubi de fami-
 lia sua vel ipsius, Fufar. de subst. quæst. 362. nu. 7. & 9.
 Ioseph. de Sesse decis. 49. n. 9. Rota apud Serap. decis. 1438.
 num. 11. Farinac. in recentior. part. 2. decis. 707. num. 2.*

165 Y quando pudieremos ajustar nuestra clausula a
 los terminos de la question referida, que es imposible,
 por no hallarse expresada la familia en toda ella, ni pala-
 bras dispositiuas en su favor; la testadora usò de los mis-
 mos terminos que usan los Autores referidos, como cōf-
 ra de la misma clausula, ibi: *Expressamente prohibo a to-
 dos los successores mios, & ibi. Al mas propinquo pariente
 mio, vt enes semper vero, meos.*

166 Y la misma doctrina procede aun en terminos mas
 apretados, donde con llamarse los parientes mas cerca-
 nos de la casa y angacion del testador, con ser tan genera-
 les, y comprehensiuos de qualesquier varones trāsuer-
 sales, por mas remotos que sean, si los testadores usan del
 pronombre *mios*, no se hallan comprehendidos sino
 los trāsuer sales descendientes de los llamados con exclu-
 sion

tion de todos los demas, vt in his terminis ita resoluunt,
 Rota Romana apud Fofarium dicto cons. 169. num. 58.
 in illis verbis, *Decisio vero 300. ex vi restrictiua nominis,*
posse sibi, quia non poterat restringere ad familiam effecti-
uam, & descendentes testatoris, qui nullos descendentes habebat,
nec esperabat, admisit restrictionem agnationis ipsius
testatoris ad agnationem descendantium vnius lineae trans-
uersalium quam testator, quasi suam effecerat illam insti-
tuendo, & num. 39. ibi, Verba enim erant de agnatione ip-
sius testatoris, & ideo agnationem in specie proprie, & ve-
re effectam, & originem habentem ab ipso testatore denota-
re videbantur cum tamen proprie verificari non possent,
quia testator descendentes non habebat placuit Rotae, quod
posset conuenienter restringere nomen agnationis, ad ag-
nationem effectiuam, & descendentes illorum transuersa-
lium, quos supra testator instituerat, & substituerat, &
ita hanc suam familiam fecerat, & declarauerat eam insti-
tuendo, & num. 52. & 53. ibi, Caterum cum Rota pondera-
ta etiam vi restrictiua dicti nominis possessui sua iudica-
uerat testatorem pro familia sua de Narijs intelligisse, non
de vniuersa sua agnatione, sed de familia Sabbæ cuius filios
instituerat in illis bonis quia: & si sua non esset, suam ta-
men forte credidit effecisse per dictam institutionem, ergo
pronomine possessuum sua, vt Rota censuit vim habet restrin-
gendi vocationem familie sue ad descendentes vnius tran-
uersalis, quæ solum per fictionem, & propter electionem
testatoris sua dici possit.

167 Idem in eisdem terminis resolverunt eadem Rota
 apud Peregrino decis. 134. num. 13. in illis verbis, *Et ad*
hoc ponderabatur, quod in dicta ratione expressa adest di-
ctio ipsius ibi ad proximiores descendentes de casata, &
agnatione ipsius testatoris, quæ dictio ipsius est personalis-
sima, & ex eo videbatur, quod posset conuenienter restringere
ad personas superius nominatos, & descendentes ab illis,
& num. 14. & 24. Idem Peregrin. cons. 57. per totum, &
præ-

precip. num. 8. lib. 5. & de fideicomis. aff. 32. num. 83.
circa finem, & Menoch. cons. 233. num. 32. Caualeano
decis. 5. part. 3. num. 31. & seq. & num. 40. Fusar. cons.
107. omnino videndus, & de substitut. quæst. 351. num.
11. & 22. vers. Ego ali quando in grauissima causa: &
num. 27. Carolus Bardelonus cons. 95. cum alijs supra
citatis.

168 Con lo dicho se destruye la pretension de la parte
contraria porque aunque se pudiesse prouar auer se con-
templado la agnacion por doña Beatriz, adhuc no se po-
dia hazer extension a otros transuersales, que a los llama-
dos, y sus descendientes, vt remanet probatum etiam in
terminis, quibus vocati sint agnati, cuyos terminos faltã
en nuestro caso, pues no se halla que lo esten,

169 Con lo qual se conuence la poca justicia, que asis-
te a don Gaspar para esta pretension: pero para mayor
conuencimiento suyo se responderã a todos los argumẽ-
tos de que se vale en su fauor, que son los siguientes.

170 Primò, que de la prohibicion de la decision, y ena-
genacion que hizo doña Beatriz, se colige auer se hecho
fauore totius familie Despuig, ad hoc vt illa bona vnita
cõseruetur para explẽdor, y luzimiẽto de toda la familia.

171 Secundò, que de auer llamado la testadora en caso
de contrauencion a su pariente mas cercano por linea
masculina, por este nombre colectivo se induze vocaciõ
de toda la familia, ex Ancarran. cons. 27. num. 10. & 11.
Y derecho de la vniuersal agnacion en fauor della.

172 Tertiò, por la calidad de los bienes, y auer sido de
sus mayores.

173 Quartò, por la Doctrina dela gloss. in l. filius fam. §.
diui vero respectu, ff. de legat. 1. donde dize quod tunc
dicitur habere causam prohibitio alienationis, quando in
casu contrauentionis vocatur persona certa. Y que auen-
do sido este el pariente mas cercano de doña Beatriz por
linea masculina, que le auia de suceder abintestato, ha de

en-

entenderse precisamente de la linea conctiva, que es la
Despuig, cuyos descendientes eran los que le podian su-
ceder abintestato.

174 Quinto, por aver mostrado su voluntad mas eni-
xamente con la geminacion de las palabras en esta pro-
hibicion, ex l. Ballista ad Trebell. Y que no es de creer,
que perpetuidad tan encarecida quisiessse restringirla la
testadora a tan cortos llamamientos particulares como
hizo.

175 Sexto, porque en duda videtur disposuisse mas en
favor de su familia propia, que de la del heredero hi gra-
nado, ex Bart. in l. peto §. fratre num. 1. ff. de legat. 2.

176 Septimo, porque la division de los dos fideicomis-
sos gradual, y inordinado, esta hecho en la clausula en
dos articulos, o capitulos, distintos y separados, con que
no se puede dezir, que es vno solo.

177 Octavo, porque si la prohibicion fuera restringida
a los llamados, se acabara con ellos como accessoria, lo
qual no es ni puede ser cierto pues faltando el primer
fideicomisso gradual, ay prohibicion de enagenacion en
el segundo, por las quales razones la prohibicion de ena-
genacion no se deve restringir a las personas llamadas si-
no que se ha de entender ser hecha en favor de toda la
familia.

178 Nono, porque don Christoval tiene eleccion de don
Gaspar su padre, de doña Ana su madrastra, y de D. Luis
don Gaspar, y doña Violante sus hermanos, los quales le
pudieron elegir aunque fuera mas remoto, ex eo quod
prohibita alienatione extra familiam potest eligi remo-
tior excluso propinquioribus.

179 Decimo, porque don Cristoval tiene en su favor
cosa juzgada en quantas sentencias se han dado sobre es-
te fideicomisso, en las quales se determino averse con-
templado en el el favor de la y universal familia, y agna-
cion de los Despuig.

180 Vndecimò & vltimo, se pondera que los descendientes de Pedro Samboy no pueden mostrar llamamiento sin embargo de auer sido llamados, por ser este vn fideicomisso temporal dependiente de aquella condiciõ de no tener hijos Iayme, y Auzias el moço, los quales auiedolos tenido como es llano, expirò, y se acabò, aquel fideicomisso, iuxta consilium Oldradi 21. seguido comunmente de todos.

811 Sed his omnibus non obstantibus, la verdad, es que en esta clausula de la prohibicion en que se funda don Gaspar ni en toda la disposicion de doña Beatriz no ay mas de vn fideicomisso, cuya perpetuidad no se estiẽ de a otros, que a los llamados, y sus descendientes como se ha hecho notorio en este papel con que no pueden obstar los argumentos, y fundamentos contrarios.

182 El primero, porque de la prohibicion de diuldir, no se puede colegir sino vngrauamẽ impuesto a sus sucesores, que no es medio ni modo de prouarse disposicion en fauor de la familia no auiendo palabras dispositiuas ni auiendose expreßado en toda aquella disposicion. Y los Autores, que se citan por la parte contraria todos hablan en caso de auerse expreßado la familia haziendo nueva disposicion en su fauor. Lo otro, porque dado, que se huuisse expreßado no solo la familia sino tambien la agnacion no se excluyen los transuersales descendientes de los llamados, antes se restringe a ellos la disposicion con exclusion de los que no tienen llamamiento, vt remanet probatum. Lo otro, porque quando se pudiesse estender este fideicomisso a otros, que los contemplados ni don Gaspar tiene probada su descendencia ni el grado del parẽtesco, ni es, ni pue ser de del mismo Colonelo, que fueron los testadores, a que se atiende aun quando esta contemplada la agnacion, vt supra probauimus. Lo otro, porque auiedose de referir precissamente la contemplacion de la agnacion, y familia a los descendientes de

Au-

Auzias el antiguo por evitar toda correccion, y los absurdos, que resultaria de lo contrario, se sigue que no pueden ser comprehendidos en ella otros, vt remanet probatum, num. 99. & 100. por las razones, que alli se refieren, y assi aunque la prohibicion se entienda hecha en fauor de la familia, auindose de restringir a los descendientes de los llamados no siendo don Gaspar no comprueba su intento con las doctrinas de los Autores, que alega en su fauor. Lo otro porque los Autores, que tratan la materia, y llamamientos de la familia, distinguen varios casos, vt constat ex Fusar. de substit. quæst. 3 si. per totum, & cons. 169. ex num. 36. vsque ad num. 38. & ferrè per totum. Y ninguno dellos comprende a D. Gaspar ni se ajusta a su pretension, antes si en fauor de don Juã pues la expresion de la familia no excluye las hembras ni sus descendientes, vt probabimus supra num. 163. Y assi es de ninguna consideracion este primer fundamento

183 Al segundò, del consejo 27. de Ancarrano se responde, que este Autor habla en disposicion hecha en fauor de la familia con palabras dispositivas en vn fideicomiso absoluto sin nombramiento de persona alguna particular a quien tuuiese aficion, sino a la familia in genere sumpta, que es la que quiso conseruar pero en nuestro caso todo es al contrario, porque no solo no ay palabra de predileccion a toda la familia pero ni se ha expresado en ninguna parte, ni hecho se disposicion en su fauor, y solo la que se colige es a las personas nombradas: a de mas. q̃ don Gaspar no es de la familia, y agnacion de la testadora, y el llamamiento del mas cercano por linea masculina se aplica, y verifica mejor en los llamamientos, y sus descendientes sin tantos absurdos, y sin correccion de vna disposicion con que cessa el argumento.

184 Al tercerò, de la calidad de los bienes se responde, que esta coniectura puede, y deve obrar respeto de los llamados

22
mados, y su familia sin que se pueda extender a los que
no tienen llamamiento, ni voluntad de los testadores.

185 Al quarto, de que llamandose el pariente mas cer-
cano in casu contrauentionis dicitur causa vestita respe-
ctualis, se responde. Lo primero, que don Gaspar no tie-
ne prouado ser tal; Lo segundo, porque aunque lo fuer-
se no seria de prouecho, porque en las disposiciones
donde sellaman hembras, se hade referir aquel llamamien-
to a los varones de la linea prefrita a las hebras, sin poder
cõprehender a otros, vt remane t probatũ supra, ex num.
117. cum multis seqq. Lo otro porque aquella doctrina
tiene contra si la autoridad de los muchos Autores,
que confiesa la parte cõtraria en sus informaciones, y la
del texto in l. pater filium 36. §. fundum Titianum, ff.
de leg. 3. Donde no se puede cõsiderar contemplaciõ, ni
afectiõ alguna en fauor del Fisco, llamado in casu con-
trauentionis.

186 Al quinto, de la geminacion, y perpetuidad de las
palabras de la prohibicion, se responde, que se deuen
entender, respecto de los llamados a quien se impu-
so aquel grauamen, que son los que pudierõ ser capaces
para poder ser grauados, ex l. ab eo, G. de fideicommissis, de
cuyo vicio de no poder ser grauados, no lo sana el tiem-
po ni las dictiones in perpetuũ, nec in infinitum, ni si ge-
minacion, vt in terminis nostris tradit ex Ruin. consilios
119. num. 11. lib. 2. Cephal. cons. 394. num. 38. lib. 2. q
Quod de fideicommissis, quest. 2. num. 6. & 7. & alijs. plurim-
bus Fusar. cons. 169. num. 81. & 84. Lo otro, porque el
fideicomisso con llamamientos especiales no se estende
de a mas personas que las llamadas, etiam si adlini di-
ctiones in perpetuum, l. ex facto, l. hæreditas ad Scavum
l. quidam cum filium, ff. de hered. instituend. l. qui soli ob-
dum 80. §. prædium de legat. 2. aunque se aya hecho fauor
de agnationis, vt cum pluribus probat, Menoch. cons. 233.
num. 26. vers. Non obstant nunc latissimè compen-
bat

37

bat cum pluribus, Lima ad Molin. lib. 1. cap. 5. num. 33.
& idem Menoch. cōf. 274. nu. 26. vol. 3. ni le estiedē las
palabras de perpetuidad, l. pater filium. §. fundum de le-
gat. 1. l. in codicillis, §. instituto, ff. de legatis 2. Honde-
deus cōf. 78. num. 36. & 45. vol. 1. vbi notat quod ver-
ba in infinitum intelliguntur quatenus præcedētes, insti-
tutiones verificarentur, & non aliter. Surdus cōf. 448.
ex numer. 26. vol. 3. Menoch. cōf. 233. vol. 3. num. 22.
cum seqq. vbi disponebatur bona numquam exire de fa-
milia, & agnatione testatoris, & tamen respondet, quod
debent restringi ad personas a testatore vocatas.

[27] Optimè Carolus Bardelonus cōf. 95. vol. 1. Don-
de auindose llamado el primogenito de la Casa Guerre-
ra, obligãdole al mas eficaz vinculo que conforme a de-
recho se pudiesse introducir, y sin embargo resuelue, que
se deve restringir a las lineas especialmente nombradas,
sin passar de aquellos limites. Peregr. decis. 134. vbi dis-
ponebatur bona illa debere peruenire integra, & in per-
petuū ad masculos proximiores de Casa, & agnatio-
ne testatoris, y sin embargo se pronunciò, que aquellas
palabras se auian de referir a las personas, y lineas allí
nombradas, sin estēderse a nuevos grados, y substitucio-
nes, vt probat, num. 21. & 22. Idem de fideicomis. art.
14. num. 48. Fusar. de substitut. quæst. 683. ex nu. 1. Li-
ma ad Molina lib. 1. de primog. cap. 5. à num. 7. vbi est
omnino videndus. Y en nuestro caso, ni se prohibe la ena-
genacion en fauor dela familia, ni de la agnacion, ni don
Gaspar lo es della, ni lo ha podido prouar: y assi frustra
quæritur de comprehensione familie, & agnationis.

[28] Al Sexto, de que en duda se entiende, que el testa-
dor quiso mirar mas por su familia propria, que por la
del heredero, se responde, que pudierase tratar desta con-
jectura, quando el testador tuuiera descendientes, pero
no quando no los ay, ò quando se hallara en la clausula ex-
pressada la familia, pero no auendola no se puede suplic

T

para

para excluir los llamados ademas, que quando se suplie-
ra, basta verificarse en los que son del Colonelo de la
testadora que se hallaron contemplados, y assi lo dexa-
mos prouado arriba, en terminos de auer se contempla-
do la agnacion, que son mas fuertes, y sin embargo no
se haze extension a otros, que a los transversales llama-
dos, iuxta a nobis ibi tradita.

189 Al septimo, de auer dos fideicomissos en la clausu-
la de la prohibicion por la diuision de las clausulas separa-
das y distintas, se responde, que pudiera proceder si se ha-
llassen en ellas palabras dispositiuas en fauor de la fami-
lia, pero no auendolas sino solamente vn grauamen, q
siempre es consecutiuo de la precedente disposicion por
no ser medio ni modo para poder producir nueva dispo-
sicion, ni nuevos llamamientos ni fideicomissos, vt su-
pra probabimus. no procede la disputa, ademas de estar
la clausula de la prohibicion continuada con los llama-
mientos precedentes, y no en oracion distinta y separa-
da, por dicion alguna, que induzga diuision, sino por la
dicion, *Y por quanto es mi voluntad*, la qual no es diuersi-
ficatiua sino continuatiua, y ilatiua de lo que se va ablan-
do, quia dictio, & repetit præcedentia, quibus inferiora
coniūgit, l. cum delationis, §. asinam, l. Seia, §. Caio, ff.
de fundo instructo, l. fin, ff. de rebus dubijs, elegantes Bal-
dus cons. 186. num. 3. vol. 1. principalmente por hablar
en ella nominatiu la testadora con los successores de sus
bienes que forçosamēte son los llamados por ella, quia
isti vere, & propriè sunt, & dicuntur ipsius successores, vt
docēt Bartolom. Socin. cons. 249. n. 13. 16. & 18. vol. 2
Dec. cōs. 377. ante nu. 3. Oddus. cons. 33. num. 1. vol. 1.

190 Præcipue quia illud pronome mios adiectum, ver-
bo successores non patitur ad alios successores referri, quā
ad scriptos in testamento, Alexd. in l. qui liberis, §. hæc
verba, num. 2. vers. Adde tamen, ff. de vulgari. Y auen-
do palabra relatiua, se restringe y limita a la substitution
prece-

precedente sin estension a otra, vt cum in finis probat
Fusar. de substitut. quæst. 683. num. 20. vers. Sextus ca-
sus est, cum seqq. siendo así, que el punto no consiste en
que la oración se ponga en oración separada, sino en que
se exprese la causa de conseruar los bienes in familia dis-
positiue nec sufficit enūciatiue, prohibiendo la enagenacion
extra eam, vt patet ex Lima ad molinam lib. 1. de
primog. cap. 5. num. 7. per totum, & num. 39. vers. Sed
auctoris opinione, & ex Fusar. d. quæst. 683. nu. 15. per
totum. Y no auiendo nada desto en este caso, no queda
comprehendido don Gaspar aun quando huiesse proua-
do su descendencia por no tener llamamiento en su fauor.

191 Al octauo, de que si la prohibicion fuera restringi-
da a los llamados se acabara en el ultimo dellos, lo qual
no quiso la testadora pues faltando el primer fideicomi-
ssogradual, dexò prohibida la enagenacion.

192 Se responde, que todo esto se entiende dentro de
las lineas contempladas, y la objecion pudiera proceder
quando se hallara expresada la razón, vt bona cōseruetur
in familia en q̄ conuienen todos los Autores, y a qui falta,
vt sæpè repetitū est, & per consequens falta disposiciō en
su fauor con q̄ cessa la disputa, ademas, q̄ la volūrad de
la testadora se halla restringida a personas ciertas, y de-
terminadas, y así no es posible poder hazer extension,
vltra eas, ex l. 3. ff. de legatis præstandis, l. si vero, §. 1. ff.
solut. matrim. & cum voluntas expressa sit quo ad cer-
tas personas non est locus cōiecturis, Mant. de coniect.
vltim. lib. 1. tit. 1. num. 11. Y mas quando se procuran in-
duzir para excluir los que tienen llamamiento como
pretende don Gaspar, que es absurdo, y cesan quantas se
pueden imaginar, vt docent, D. Casanate conf. 38, num.
81. Caualecano decis. 5. nu. 43. part. 3. Rota apud Fusar.
conf. 15. num. 24. Perez de Lara in compend. vitæ ho-
minis cap. 30. num. 94.

193 Con que tenemos en nuestro fauor lo intelectual,
y lite-

y literal de la escritura, y don Gaspar se aprovecha solamente de presunciones imaginarias, a que el tenor de las clausulas no corresponde ni la disposicion del derecho le assiste, y assi no se deve hazer mucho caso de semejantes imaginaciones, vt ingeniose prosequitur Guido pancilorus conf. 59. num. 13.

264 Al nonò, de que don Christoual padre de la parte contraria tiene eleccion de su padre, y hermanos.

295 Se responde, que aquel fundamento pudiera proceder si se huiera llamado la familia, ò se huiera prohibido la enagenaciõ en favor della, y quãdo la parte cõtraria huiera prouado su descendẽcia, ò en caso que tuiera llamamiento expreso, ò general, que ninguna destas calidades concurren en el: y assi inutilmente se disputa la question, de si llegò el caso del fideicomisso electiuo presuponiendo, que comprehende toda la familia. Despuig, siendo assi, que en toda esta disposicion no ay fideicomisso electiuo sino vn fideicomisso gradual limitado a personas, y lineas ciertas siendo los llamados en aquel los mismos, que en el caso de contrauencion: pero dado caso, que huiesse llegado el segũdo fideicomisso, q la parte contraria llama electiuo, y que cessassen todas las demas calidades, que se han referido, que faltan, y no concurren en la parte contraria, adhuc es indubitable, que no basta llamar qualquier de la familia Despuig, sino que primero han de ser preferidos, y ante pueſtos los nombrados, nominatiu por los testadores, que son los descendientes de Pedro Samboy, como se prueua por las consideraciones siguientes.

6 29 Primò, porque quando se huiera concedido expressamente la eleccion, que se pretende con libre disposicion de elegirse el que mas se quisiere adhuc no pudiera ser elegido D. Christoual, por no tener prouado ser de los de la familia de Despuig, ni de los comprendidos en ella. Secundò, por no ser de los del Colonelo de la testadora

testadora como en propios terminos resuelve, Fol. en el
 conf. 107. per totum, vbi est omnino videndus quia lo-
 quitur in proprijs terminis, y defiende latamente, que
 no podran ser elegidos sino los que fueren del Colonelo
 de los testadores aunque se aya concedido libre disposi-
 cion de poder elegir perpetuamente vno de los de la fa-
 milia, y en este mismo caso de nuestro pleyto.

[197] Comprueua la misma Doctrina el señor don Ge-
 deronimo de Leon contra el mismo don Christoual, in
 1 cis. 24. num. 17. & 18. ex Tiber. Dec. conf. 31. num.
 08. vol. 1. Menoch. & alijs, y la Rota Romana apud
 Peregr. decis. 134. num. 13. & comprobac Mandellus
 Albensis, conf. 366. à nu. 5. vol. 2. & ex eo præcipue quia
 non est de linea quã testator vocabit Rota apud Peregr.
 dicta decis. 134. num. 14.

[198] Y aunque con las Doctrinas, y Autores referidos
 queda resuelto no ser de consideracion la eleccion de
 don Christoual, con todo para mayor claridad se consi-
 dera, que de pretender don Christoual tener derecho en
 la eleccion de doña Violante, destruye toda su pretensio,
 porque si fuera verdadera la que pretende de auerse con-
 templado la vniuersal agnacion de los Despuig, no huie-
 ra podido suceder la dicha doña Violante por ser hem-
 bra, en quien no se cõserua la agnacion, y assi no le pudo
 elegir, imo eo ipso, que pretende fundar su derecho en
 la eleccion de la dicha doña Violante confiesa no auerse
 contemplado la agnacion, y familia vniuersal Despuig,
 con que queda destruyda toda su pretension.

[199] Lo otro, porque auendose hecho esta disposicion
 en contemplaciõ de cierras lineas, y personas de las qua-
 les no desciende don Christoual, no puede ser elegido por
 no ser de aquellas lineas, vt probatur ex text. expresso in
 l. hæredes mei 37. §. vltim. ff. ad Trebel. qui hanc licem
 dirimit por ser text expresso desta materia, lo mismo se
 prueua del text. in l. cum pater 77. §. à te pero marite, ff.

de legat. 2. facit l. quoties 34. ff. de usufructu cap. Metro-
politano dict. 63. docet in terminis Cancer. var. resolut.
part. 1. cap. 1. num. 52. latissimè Cast. lib. 2. controuer.
cap. 26. per totum, & præcipuè ex num. 26. cum multis
seqq. & lib. 4. cap. 51. per totum. Mandelus conf. 366.
num. 5. vol. Menoch. conf. 197. num. 32. vol. Tiber.
Decian. conf. 31. num. 108. vol. 1.

200 Y las Doctrinas, de que se vale la parte contraria
para esta elección de quando testator prohibuit aliena-
tionem, vt in familia remanent bona, vel vt conseruen-
tentur in agnatione, vel descenditibus, vel vt ne exeat
de familia, que es el caso que pondera en su fauor, en el
qual se resuelve, que se cumple con nombrar, y elegir al
mas remoto, sin guardar el orden sucesiuo, y gradual,
para lo qual cita muchas leyes, autoridades, y fundamen-
tos, que se refieren en Fusar. de substitut. quest. 380. nu-
mer. 17.

201 No le pueden ser de consideracion, por que to-
dos ellos se excluyen por muchas razones. Primò, por-
que don Christoual no puede aplicar las dichas Doctri-
nas, y fundamentos para su pretension, porque no tiene
llamamiento en ninguna de las clausulas de los testado-
res, ni particular ni general como lo dexamos probado
arriba. Secundò, porque no tiene probada su descenden-
cia ni el grado de parentesco, porque la testadora llama
al mas cercano en grado. Lo tercero, porque no se ha-
lla en toda la disposicion del testamèto del uan Despuig,
ni doña Beatriz llamamiento dispositiuo principaliter,
& de per se de los de la familia, ni de los de la agnacion
de los testadores como era necesario, vt probabimus
supr. ex Lima ad Molinam lib. 1. cap. 5. nu. 7. & nu. 39.
vers. Sed auctoris opinione, que es el caso en que ha-
blan todos los Autores Doctrinas, y fundamentos refe-
ridos, y assi cessa todo lo resuelto en contrario, porque se
entiende en otros terminos, y no en los nuestros donde
no

no militan ni pueden militar las mismas razones por ser
diferentísimos los casos, como se dexa ver.

202 Lo otro, porque dado caso, que se huiesse llamado
a los de la familia, ó los de la agnación del testador, adhuc
no favoreciera el intento de don Christoual, porque la
dicha familia, y agnación, se auia de entender respecto
de la particular, que contempló Iuan Despuig, y doña
Beatrix, como lo dexamos comprouado arriba por las
razones, y fundamentos, que alli se refieren.

203 Lo otro, porque quando el fideicomiso es no solo
gradual en fauor de ciertas personas sino tambien electi-
uo, que es lo que pacsupone la parte contraria no se pue-
de elegir el mas remoto de la familia dexando el mas cer-
cano de los llamados en el fideicomiso gradual como
resuelue el mismo Fusario cō infinitos Autotes en la mis-
ma question, num. 18.

204 Lo otro, porq̃ en el mismo caso principal, de que se
vale la parte contraria se limita su Doctrina quando es
llamado el pariente mas cercano como se hizo en nues-
tro caso, porque entonces se entiende la eleccion ordi-
ne successiuo, sin que se pueda nombrar el mas remoto,
vt probat Fusarius vbi supr. num. 24. cum Soc. Ruin. Pa-
ris. Menoch. Mant. Petr. & alijs.

205 Lo otro, porque las vltimas palabras de nuestra
clausula, que llama al mas cercano, que por justicia pu-
diera suceder, se oponen directamente a la eleccion, y al
derecho de poder elegir el mas remoto, porque como
se ha dicho arriba aquella clausula supone llamamiento,
y don Christoual no le tiene, y quando se aya de entender
por los que pueden suceder abintestato, es tambien exclu-
siva de su preterension, porque la successión abintestato se
regula por sus grados, y proximidad, y no se sucede per
saltum, sucediendo primero el mas remoto, que el mas
cercano como quiere la parte contraria contra la l. fin.
C. de verborum significat. vbi communiter DD. & alijs
quos

quos refert, & sequitur, *Fusar. dist. quæst. 380. num. 27.*

206 De que se colige, que los sucesores desta Baronia no tienen eleccion, ni derecho de poder elegir el mas remoto, y assi la eleccion en que se funda la parte contraria no le puede ser de prouecho para conseguir los bienes que no le tocan, porque el poseedor del mayorazgo regularmente no puede con su hecho perjudicar a los siguientes llamados, l. peto §. fratre, ff. de legatis 2. l. nec ei, §. corū, ff. de adoptionibus, l. cum filios familias, ff. de militari testamento, cap. 1. de successione feudi, vbi communiter Doctores.

207 Al dezimo, de que don Christoual tiene en su fauor cosa juzgada en quantas sentencias se han dado sobre este fideicomiso, por determinarse en ellas, auerse contemplado el fauor de la vniuersal familia, y agnacion de Espuig.

208 Se responde. Lo primero, que las dichas sentencias no pueden perjudicar a don Iuan de Espuig y Rota en fuerza de cosa juzgada, por auer de concurrir para ello las tres identidades, de quibus in lege cum quaeritur, & sequentibus, ff. de exceptione rei iudicatæ, de las quales solo concurre la identidad de los bienes, pero faltan las dos mas principales, & sic succedit vulgaris regula, quod res inter alios acta alijs non nocet, l. sapè, ff. de re iudicat. toto tit. C. res inter alios acta, l. 1. & per totum, C. quibus res iudicata non nocet, & idèò mutata personarum conditione cessat exceptio, Honded. conf. 30. n. 30. vol. 1. Baldus conf. 462. lib. 3. n. 1. Donde presupone, que para producir excepcion de cosa juzgada han de ser vniformes, la causa, los bienes, y las personas, si enim mutatur aliorum istorum trium non obstat exceptio rei iudicatæ, l. an eadem, §. actionis, ff. de exceptione rei iudicatæ, Magon. decis. Florent. 34. num. 9.

209 Quando enim diuersæ personæ, & diuersæ causæ, vel diuersa actio esset a prima, tunc res iudicata non obstat in
ter-

74

terminis Menoch. cōf. 501. ex n. 15. cum seqq. Intrigliol
decif. Siciliae 3. n. 153. cum multis seqq. Donde refuel-
ue, que la sentecia pronunciada contra vno de los varo-
nes llamados, no produze cosa juzgada entre los demas,
quando en el segundo juyzio se muda la accion, por la
calidad de los grados, y personas: porque es necessario
que se halle decidido sobre lo que nueuamente se pide,
Surd. cōf. 312. lib. 3. n. 2. Giurba latissimè decif. 20. nu-
mer. 8. cum seqq. Y con que solo se varie el modo de pe-
dir, nunca obsta la sentecia, eleganter idem Giurb. de-
cif. 59. n. 18. latissimè D. Ioan. del Castill. lib. 5. contro-
uersiar. cap. 104. ex num. 25. cum multis seqq.

210 La razon es, quia sententia regulatur secundum
modum per quem quis vincit Intrigliolus d. decif. 3. nu-
159. quia exceptio rei iudicatae, cessat si cessat causa
propter quam fuit lata sententia, licet sint eadem per-
sone, idem ius, & eadem res Intrigliolus, & Giurbe
supra citati. Y segun consta deste memorial, es diferente
todo lo que se pide aora, de lo que se ha pedido antes: y
assi no puede obstar cosa juzgada.

211 Lo segundo se responde, que quando el pleyto, ó
litigio es entre personas que prætendian la sucefsion
super earum prelatione, la mas cierta resolucion es,
que lo determinado en el primer pleyto, non nocet neq;
prodest para el següdo, Decius cōf. 445. n. 29. cū seqq.
lib. 2. Gregor. in l. 10. tit. 26. partita 4. verbo, ni la enpe-
ce Burgos de Paz cōf. 40. ex num. 18. cum multis seqq.
latissimè Menoch. cōf. 501. ex n. 15. cum seqq. Otavia-
no decif. Pedemontana 157. n. 6. cum seqq. Afflictis de-
cif. 345. n. 10.

212 Lo tercero se responde, que en todos los casos que
lo determinado por vna parte, que por ser legitimo con-
traditor ha de perjudicar en consequēcia, adhuc les que-
da derecho para tratar de los meritos del negocio prin-
cipal, y mostrando tener buen derecho a la sucefsion, po-
dran

dran obtener, sin embargo de lo determinado en los primeros pleytos, vt supra probauimus.

213 Y aqui no ha auido legitimo contrador para poder obstar cosa juzgada a don Iuan, por quanto aun no auia llegado el caso de su llamamiento, y era diferente pretension de la que se trato en los pleytos antecedentes: y solo ha auido legitimo contraditor en esta vltima sentencia, de que se apelo, y pende oy la dicha apelacion, y se trata de su justificacion agora.

214 Y las sentencias en que se dize, que doña Beatriz contempló su agnacion, no obstan, porque se han de entender de la particular de Iayme, y de Auzias, y no respecto de la vniuersal de Espuig, conio lo dexamos prouado arriba, ex num. 138. cum multis seqq. segun la inteligencia que alli ponderamos.

215 Lo otro, porque quando se entendiesse de la vniuersal, tan poco son de consideracion, porque se dieron entre litigantes intrusos, y diferentes de los que oy litiga. Lo otro, porque la parte contraria no es de aquella. Lo otro, porque semejantes sentencias serian injustas, y iniquas, y assi no pueden obstar, como todo lo dexamos lamente prouado en este articulo.

216 Al vltimo, de que el llamamiento de los descendientes de Pedro Samboy, ha expirado, iuxta consilium 21. Oldrad. dezimos, que en quanto a la parte contraria se satisfaze con dezirle *quod dispositio de te non loquitur, & quoad te liber as edes habeo*, pues ni tiene llamamiento, ni tiene prouada su descendencia, ni el grado del parentesco. Y quando lo tuuiesse, no puede hallarse comprehendido en ninguno de los dos testamentos, vt remanet probatum.

218 Lo otro, porque el llamamiento de las hijas, y descendientes de Pedro Samboy, es discretiuo de varones, y hembras, y la disposicion discretiua obra, que aquel llamamiento de los descendientes de Pedro Samboy no se verifique hasta

hasta que ayan faltado todos los descendientes de Auzias el antiguo por linea mascula, vt infra articulo segundo probauimus ex D. Ioan. del Castill. lib. 5. controuerf. cap. 91. n. 83. vers. Deinde obseruandum circa medium, cuius verba retulimus dict. art. 2. num.

218 La razon desto es, porque las hijas, y descendientes de Pedro Samboy no se hallaron excluydos con la sucesion de los descendientes por linea masculina de Auzias el antiguo, sino solamente suspendidos mientras huuo descendientes por linea masculina del dicho Auzias, por quanto consta de su llamamiento, y no consta de su exclusion, vt docent Molin. lib. 1. cap. 6. num. 22. vers. Hac autem regula, vbi late Lima.

219 Y siendo distinto llamamiento el de las hijas de Pedro Samboy del de los hijos de Auzias el antiguo, no se puede verificar con la muerte del primer hijo de Auzias, aunque muera con hijos, sino que es necesario que falten todos los descendientes por linea masculina del dicho Auzias, de que se sigue, que el consejo 21. de Oldrado no puede obrar en este caso, por no poder concurrir a vn mismo tiempo aquel consejo, y vn llamamiento discretiuo, por ser de efectos contrarios, vt in simili ratiocinatur Peregr. de fideic. art. 15. num. 29. qui est omnino videndus, in illis verbis: *Non tamen operatur extinctio, nem de substitutione filiorum, quia substitutio hac non fuit facta sub illa conditione, sed est substitutio de per se, facta sub alia conditione, scilicet defectus omnium masculorum, qua quandocumque verificata pura redditur substitutio, filiarum, & ex tunc deficientibus omnibus masculis aperitur locus hac substitutioni.* Por lo qual en aquel articulo segundo ex num. 17. vsque ad num. 22. prouamos, que por los efectos de la disposicion discretiua, no obsta en este caso el consejo de Oldrado.

220 Lo otro, porque este vinculo de doña Beatriz es

perpetuo, en que van conformes todas las partes, y es el vnico fundamento de don Gaspar, y supuesta su perpetuidad entre los nombrados por la testadora, es conclusion indubitable, que no ha lugar el consejo de Oldrad. Molin. de Hispanor. primog. lib. 1. cap. 6. num. 18. & sequenti, Menoch. lib. 4. præsumpt. 69. n. 11. ad finem, verfic. Ex prædictis, & conf. 1006. lib. 11. & 1195. n. 17. verfic. 4. coniectura com seqq. Peregr. de fideicomis. artic. 29. num. 41. D. Ioan. del Castell. lib. 3. controuers. cap. 89. num. 30. Rota per Farin. decis. 193. num. 14. p. 1. in nouissim. Anellus Amat. conf. 100. n. 31. latissimè alios plures cumulat Lima ad Molin. lib. 1. de Hispanor. primog. cap. 6. num. 17. 18. & 19. apud quos inueniuntur rationesque pro hac opinione aducuntur.

[221] De todo lo qual se colige, quan de poca subsistencia sean los fundamentos de la parte contraria, y quan injusta ha sido su pretension.

Articulo segundo.

[E]N este se ha de prouar, que don Luis Sorell Conde de Albalat, aunque descende de Auzias Despuig el moço, que fue vno de los llamados por la dicha doña Beatriz, por quanto deciendo de dos hēbras, que fueron su madre, y abuela, se halla excluydo de la dicha Baronia, porque aunque funda su pretension el Conde, en auer sido puestos en condicion los hijos del dicho Auzias con este nombre colectivo de hijos, que en sucesiones perpetuas como esta, se comprehenden todos los descendientes, varones, y hembras, con todo se excluye facilmente, por quanto D. Beatriz tan solamente prefirió a las hijas, y descendientes de Pedro Samboy, los descendientes por linea masculina del dicho Auzias, y assi el Conde que descende de tantas hembras, no tiene llamamiento, ni derecho a esta Baronia.

Para

2 Para la qual se supone, que doña Beatriz imitó en todo, y por todo la disposicion de su padre, la qual por auer muerto Pedro Samboy Despuig sin hijos, ni descendientes varones, que fueron los que auia llamado en primer lugar el padre de la dicha doña Beatriz, prefiriendolos a Auzias el antiguo, y a todos sus descendientes, instituye, y llama despues de la muerte de don Luis de Cabanillas su marido, al dicho Auzias Despuig, a quien sustituye a Iayme su hijo mayor: y muriendo este sin hijos, a Auzias el menor, de quien deciendo el Códice: y faltando estos, dispone la dicha doña Beatriz, que tengan lugar los vinculos puestos en el testamento de Iuan Despuig su padre, en quãto aquel cabo q dispone su padre, q muriendo los hijos del dicho Mosen Auzias Despuig, sucedan las hijas de Mosen Samboy. Los quales vinculos, y substitutiones, quiere la dicha doña Beatriz, que sean de tanta fuerça y vigor, como si de palabra en palabra se hallassen insertados en su testamento, refiriendose a ellos en el, sin hazer nueva disposiciõ en quãto a este llamamiento, sino solamente vna declaracion de la que tenia hecha su padre, la qual quiere que se cumpla a la letra.

3 De todo lo dicho se colige, que en este testamento de doña Beatriz, tan solamente se prefieren los descendientes varones de Auzias, a las hijas de Pedro Samboy, y sus descendientes, en la misma forma y manera que lo estan en el testamento de Iuã Despuig su padre.

4 Lo primero, por quanto la dicha doña Battiz no haze nueva disposicion, sino tan solamente vna declaracion de la que tenia hecha su padre, como consta de aquellas palabras. *Y si los dos murieren sin hijos legítimos, y naturales, en tal caso quiero, y mando, que ayan lugar los vinculos puestos en el testamento del dicho Mosen Iuan Despuig padre mio, en quãto dispone mi padre, no dize la testadora, en quãto yo dispongo, que en tal caso*

Y

fuera

fuera disposici^on suya, y se huiera de estar a lo que ella
huiera dispuesto, y no a lo que aqui dispuesto su padre.
5 Sino que dize la dicha testadora, que ayan lugar
los dichos vinculos en quanto a aquel cabo que dispone mi
padre, que muriendo los hijos del dicho Mosén Auzias
Despuig, sucedan las hijas de Mosén Samboy. 2010
6 Y siendo estas palabras proferidas por el dicho Iuā
Despuig, y disposici^on suya, se ha de estar a lo q se dis-
pone en ellas, en la misma forma y manera q lo estan en
aquel testamento; el qual dispone en esta cōformidad.
Y si el dicho Mosén Pedro Samboy Despuig muriere quan-
do que quando sin hijos, ni otros descendientes varones, de
legitimo matrimonio procreados, en el dicho caso quiero, y
mando, que la dicha mi herencia venga y sea del dicho Au-
zias Despuig sobrino mio, si viuo serà: y si no serà viuo,
quiero, y mando, que la dicha mi herencia venga, y sea del
primero hijo varon del dicho Auzias Despuig, y assi se
haga de uno en otros, si mas hijos aura, hasta el postrero
de los hijos varones del dicho Auzias Despuig, como arri-
ba se ha dicho, en quanto a los hijos varones del dicho Mo-
sén Pedro Samboy Despuig, hermano mayor de aquel. Y
si no aurà hijos varones de los dichos Mosén Pedro Samboy
Despuig, y Auzias Despuig, legitimos, y naturales; en el
dicho caso, quiero, y mando, que la dicha mi herencia venga
y sea de las hijas del dicho Mosén Pedro Samboy Des-
puig, con las condiciones suso dhas. Y mas abaxo llama
las hijas del dicho Auzias, de las quales desciende el
Conde, llamadas en ultimo lugar, y despues de auer
faltado todos los descendientes de las hijas del dicho
Pedro Samboy.
7 Desta clausula, y llamamiento se colige el segundo
presupuesto, de que esta palabra, hijos, en la disposici^on
del dicho Iuā Despuig, tan solamente se entiene de
los hijos varones del dicho Auzias, que fueron los que
tan solamente se hallaron preferidos a las hijas de Pe-
dro

dro Samboy como consta de las palabras referidas de si-
gue que la palabra hijos, en la disposicion de doña Bea-
triz en este lugar, por no ser disposicion suya sino de su
padre, no ha de comprehender mas personas ni de otro
genero, que las que se hallan comprehendidas en aque-
lla disposicion de su padre Juan Despuig, a quien se refie-
re la dicha doña Beatriz, y confirma a la letra.

Lo tercero, porque la testadora hablo discretiva de
varones, y hembras diciendo, que muriendo los hijos de
Anzias sucedan las hijas de Pedro Samboy llamando a
los varones hijos, y a las hembras hijas, y en este caso de
mas de no ser disposicion de la dicha doña Beatriz, sino
tan solamente vna declaracion de la de su padre como
se ha dicho, quando fuere disposicion propia, siendo dis-
cretiva como lo es en el nombre de hijos no se compre-
henden hembras ni sus descendientes como prouaremos
despues.

Lo quarto, porque doña Beatriz en quanto a este
llamamiento de las hijas de Pedro Samboy, se refiere al
testamento de su padre, en el qual tan solamente se ha-
llan preferidos los hijos varones: y asi no se puede en-
tender de las hembras, y sus descendientes.

Lo quinto, porque auiendo comprehendido la di-
cha doña Beatriz en la clausula de la prohibicion a los
puestos en condicion, por las muchas, y varias coniectu-
ras, que se han referido arriba, ex num. 2. vsq. ad no. 1.
Y por ser perpetua esta succion como consta de la mis-
ma clausula, quiere que le sucedan tambien los puestos
en condicion con los demas llamados en su disposicion,
tanto en el caso de la contruencion como en el de la su-
ccion regular, y para dar a entender de quales dello
se auia de entender, dispuso, y declaro, que auian de ser
los descendientes por linea masculina, porque tan sola-
mente quiso, que se entendiessen preferidos los varones,
y los descendientes por linea masculina a las hijas de Pe-
dro

Pedro Samboy no solo en el caso de la sucesion regular
sino tambien en el de la contruencion, para cuya clari-
dad llamo a los descendientes por linea masculina de los
de la linea del dicho Auzias, expresando esta, y deuiendo
se entender della en el caso de la contruencion, porque
andaua en ella la sucesion como linea preferida, y que
por esto eran los que podian contruvenir como possee-
dores de los dichos lugares, por hallarse preferidos co-
mo se ha dicho a las hijas, y descendientes del dicho Pe-
dro Samboy, que hasta, que entroncasse en ellas la suce-
sion no podian contruvenir, ni se podia entender dellas,
y sus descendientes el llamamiento del pariente mas cerca-
no por linea masculina en caso de contruencion.

Y assi forçosamente esta clausula, se ha de referir a
los descendientes de Auzias, tanto porque si fuesse ver-
dad, que se contemplò la agnacion en esta clausula, y llama-
miento, que segun prouamos arriba ex num. 99. se ha de re-
ferir, y entender solamente de los de la linea de Auzias,
sin poder comprehender mas personas, como porque
aunque esta clausula fuesse comprehensua de mas perso-
nas, que las de las lineas de Iayme, y Auzias, que no lo
es como hemos prouado no puede dexar de compren-
der las dichas lineas de Iayme, y Auzias, porq̃ aunq̃ pue-
de auer duda en quãto a la cõprehensio de otras, pero no
la puede auer en quãto a estas, y assi no se puede dexar de
referir en primer lugar, y ante todas cosas, a los descen-
dientes de Auzias, como llamados y preferidos a todos,
y assi tanto por esto, como por no auer hecho la dicha
doña Beatriz llamamientos ningunos en los de la linea
de Pedro Samboy, contentandose con los que tenia he-
cho su padre Iuan Despuig, forçosamente esta clausula
ultima como las demas se ha de entender de los de la li-
nea masculina del dicho Auzias.

Y en esta conformidad en terminos de otra seme-
jante disposicion entendió, y declaró otras dos clausulas
al

parecer repugnantes, aplica dando la vna a los de la vna linea masculina, y la otra a la de las hembras. Gutierrez al conf. 13. nu. 27. vers. Ad tertium fundamentum, in illis verbis: Nam horum verborum sensus apertus est, licet quod descendentes à filio primo vocato habeant, hunc maioratum cum eisdem conditionibus linea directa, legitima, & masculina potius quam femina, nempe ita ut omnes descendentes masculi à possessoribus preferantur feminis filiabus eiusdem, & hoc est quod sonat tota dicta clausula, & hoc sensu concordat cum secunda, quae etiam ambae clausulae in littera minime dissonant, idque manifestius aparet ex coniecturatamente ipsius fundatrix nam quæ admodum prospexit filio primo vocato, & eiusdem successoribus masculis, ut ipsi omnes preferantur filiae feminae, & illis deficientibus hæc admittantur.

[13] De todo lo qual se sigue, que hallandose llamados tanto en la primera parte de la disposicion de D. Beatriz, como en la vltima los varones tan solamente, y los descendientes por linea masculina en la clausula, y llamamiento de morir sin hijos. Anzi as el nroo, de quien el Conde descende, no se han de comprehender (aunque la sucecion sea perpetua) sino tan solamente los varones, y los demas descendientes por linea masculina, principalmente porque no se halla, que en toda su disposicion doña Beatriz en los de la linea del dicho Anzi as aya llamado hembra ninguna, sino todos varones, como consta de sus llamamientos, quare appellatione filiorum, aunque se aya de entender de todos los descendientes, no se han de comprehender sino los descendientes por linea masculina, por muchas causas, razones, y fundamentos.

[14] Primo, porque en la condicion de morir sin hijos, verè, & proprie, & virtute verborum appellatione hæc filiorum non veniunt feminae, l. quisquis in 6. ff. de verb. significat. l. iusta 201. ff. eodem tit. l. penult. in fine, C. de

24
prepositi sacri cubiculi, lib. 12. l. feruis legatis 81. ibi quæ-
sit. ff. de legatis 3. l. Lucius 85. ff. de hered. inst. l. generaliter,
§. cum autem, C. de institut. & subst. l. cum in adoptio-
nem, §. quæ in filio, C. de adoption. docent ex Bart. Ful-
gosi Alex. Curtio, Socin. Grat. Gozadin. Alciat. & alijs
pluribus, Cephal. conf. 306. n. 33. 34. & 35. & seqq. Io-
seph de Rusticis in l. cum anus lib. 6. cap. 10. n. 15. & seqq.
Castill. lib. 5. controuers. cap. 66. n. 19. cum seqq. Man-
gal. de imputat. q. 78. n. 8. Stephan. Grati an. discept. Fo-
rensi tom. 4. cap. 664. n. 15. Fusar. de substit. q. 311. n. 7.
Peregr. de fideicom. art. 25. n. 4. & 5. Sforcia Oddus cōf.
6. n. 6. & multis seqq. Ramon conf. 13. nu. 23. Menoch.
conf. 204. ex n. 2. vsque ad num. 26. lib. 3. & Fusar. de
substitut. quæst. 402. num. 12.

15 Teniendo en nuestro fauor la propiedad de las pala-
bras, se excluyen las hembras, no mostrando manifesta-
mente ser contraria la voluntad de la testadora, de que
quiso tambien comprehender las hembras, latissimè Ca-
stilla. d. cap. 66. n. 20. Sforcia Oddus d. conf. 6. n. 11. Me-
noch. d. conf. 204. n. 5. Socin. Iun. conf. 168. n. 27. lib. 3.
16 Principalmente, porque en caso de duda se ha de es-
tar a la propiedad de las palabras, l. non aliter 69. ff. de
legat. 3. cum vulgatis, latè Castill. lib. 4. controuers. ca-
pit. 6. n. 51. Cephal. d. cōf. 306. n. 37. & 59. & 60. Ioseph.
Ramon conf. 13. n. 24. Sforcia Oddus d. conf. 6. num. 11.
latissimè Menoch. d. conf. 204. num. 5.

17 Y en este caso, no solo no estamos en duda, sino en ter-
minos claros, porq̃ nos assiste de mas de la propiedad de
las palabras; la voluntad expressa de la testadora, que se
cõliga de la inteligencia que dio, glossando la volun-
dad de su padre en aquellas palabras: *Quiero que tengan lu-
gar los vinculos puestos en el testamento de mi padre, en
quanto dispono, que muriendo los hijos de Auzias, suce-
dan las hijas de Pedro Samboy.* Doña Beatriz glossa en
estas palabras la voluntad de su padre, que expressamen-

se dispone, que muriendo los hijos, y demás descendientes varones de Auzias, sucedan las hijas, y descendientes de Pedro Sanboy; con que quedò clara la voluntad de la testadora, de que tan solamente quiso comprehender los descendientes varones de Auzias, conformandose con la disposicion de su padre, ex Fontanell. de pactis nupt. claus. 4. gloss. 29. n. 36. e. 88. n. 2 q. 60. e. dil. goming.

18. p. Lo otro, porque si este llamamiento de D. Beatriz se hùiesse de entender de varones, y hembras, y el de Juan Despuig que quiere la testadora que valga solamente de varones, serian dos llamamientos totalmente contrarios, y padecerian notable repugnancia. *obnuos*

19. Lo otro, porque no solo serian contrarios, sino que todas las palabras de la clausula referida serian superfluas, y añadidas ociosamente por doña Beatriz, y sin efecto alguno: y no solo toda vha clausula, pero ni vna palabra no ha de estar ociosa, y sin obrar, ex l. si quando cum vulgatis, ff. de legat. 1. *non magis*

20. Lo otro, porque la testadora no puede auer sentido de hembras, por quanto en la linea de Iayme, y Auzias no se halla que ay llamado sino varones, especificando sus propios nombres. *monomino*

21. Lo otro, porque en confirmacion de todo esto, en la clausula ultima llama al pariente mas cercano por linea masculina, cuya clausula, y llamamiento no se puede dexar de referir a los de la linea de Iayme, y Auzias. Con que manifestò la testadora, que en los destas lineas no se pueden comprehender hembras, y sus descendientes. *3*

22. De todo lo qual se colige, que en la condicion de morir sin hijos Iayme, y Auzias, no solo por la propiedad de las palabras, sino tambien por expresa voluntad de la testadora no se pueden comprehender varones, y hembras, sino solamente varones, principalmente por auer siempre llamado varones la testadora, y los del genero masculino: y para mayor claridad deste intento. *ibidem*

real testamento de su padre, donde tan solamente en la
línea de Auzias se hallan llamados los varones, con ex-
clusión de las hembras: y así estamos en materia, y dispo-
sición, que tan solamente se llaman varones, y en este ca-
so, *appellatione filiorum non veniunt feminae*, vt cum
Bald. Bar. & alijs pluribus tenent Molin. de Hispanor.
primog. lib. 3. cap. 5. n. 38. 39. & 40. eleganter Menoch.
conf. 204. ex num. 43. cum seqq. Fusar. de substitut. q. 8.
311. n. 43. per totum, vbi infinitos refert Mandel. Albēf.
conf. 19. qui de communi testatur Menoch. cōf. 463. nu-
mer. 1. 2. 3. 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100.

23 Secundo, todo esto se haze mas euidente, porque la
testadora habló discretiue de varones, y hembras, como
se prueua de aquellas palabras: *Y muriendo los hijos de
Auzias, sucedan las hijas de Pedro Samboy, llamando a
los varones hijos, y a las hembras, hijas: Sed sic est, quod
quotiens testator discretiue disponit de filiis, & filiabus
appellatione filiorum non veniunt feminae etiam si mas-
culinitatis nulla sit facta mentio in vlla testamenti par-
te*, vt eleganter ratiocinatur Molin. de Hispanor. pri-
mog. lib. 3. cap. 5. num. 55. vbi eius Additionator Lima
plures hanc opinionem tenentes cumulat Ioseph. Ra-
mon conf. 13. n. 25. & n. 35. The saur. decis. 188. n. 13. Me-
noch. conf. 204. n. 45. Peregr. de fideicommiss. art. 23. n. 12.
n. 45. Surd. conf. 403. n. 22. vol. 3. Cardin. Mantie. de
consecr. ultim. lib. 6. tit. 13. m. 8. Fusar. de substitut. quaest.
385. n. 32. & quaest. 311. num. 37. bñs al oñs qñs sup

24 De esto resulta, que la disposición discretiua obra, que
el llamamiento de las hembras no se verifique hasta que
ayan faltado todos los descendientes por línea masculi-
na, como comprueua don Iuan del Castill. lib. 5. contro-
uers. cap. 91. n. 83. vers. Deinde obseruandum circa me-
dium, vbi ait: *Quod quando testator fecerit discretiuam
dispositionem ponendo ex vna parte masculos, & ex alia
feminas tunc inuocatione masculorum non possunt com-
prehendi*

prehendi *fœminæ*, sed unusquisque succedet, quando veniat casus sue particularis vocationis, aut substitutionis, ita Bald. cõmuniter receptus, in l. malis. ff. de statu hominũ, Et ita facta fideicommissaria substitutione inter omnes, ex linea masculina; in ipsa linea masculina primo loco vocata *fœmina* admitti non possit, quousque linea masculina finiatur, per textum in l. Titia Seio, §. Seia libertis. ff. de leg. 2.

35 Y se verifica esta Doctrina de aquel Gerundio, muriendo los hijos de Auzias, el qual induze condicion, cuyo efecto se suspende hasta que se aya verificado con la muerte de los descendientes varones, por quanto las hijas de Pedro Samboy y sus descendientes, se hallaron suspendidas mientras auia varones descendientes de la linea masculina de Auzias, conforme a la Doctrina de Molina de Hispan. primog. lib. 1. cap. 6. num. 22. versic. Hæc autem regula, y como dixo Perez de Lara in compend. vitæ homin. cap. 30 num. 96. vers. Aut vocabit masculos; quandiu enim fuerint masculi erit maioratus agnationis, & *fœminæ* in suspensio erunt.

36 Y desto se infiere, que en quanto a los llamamientos de las hijas de Pedro Samboy, no ha lugar el consejo 21. de Oldrado, por no poderse verificar el llamamiento de las hembras en las disposiciones discretivas, hasta que ayan faltado todos los descendientes por linea masculina, siendo assi, que aquel consejo 21. obra exclusion de los substituydos con el primer hijo: que son efectos contrarios, vt in simili ratiocinatur, Peregr. de fideicomis. art. 15. num. 29. vbi est videndus.

37 Con que no obstan aquellas palabras, Si los dos murieren sin hijos, porque quedaron explicadas con aquel llamamiento discretiu, y suspensiuo, por la contrariedad que se ha considerado, de no poder concurrir con el consejo de Oldrado a vn mismo tiempo, y solo pueden seruir para el intẽto de q̃ doña Beatriz, no solo quiso cõ-

comprender los hijos de Auzias, sino también sus descendientes varones (principalmente siendo como es perpetua esta sucesion, en que van llanas las partes, ut appellatione filiorum veniant omnes descendentes per lineam masculinā vsque in infinitū, secundum subiectam materiam) para efecto de preferirlos a las hijas de Pedro Samboy, como se colige de la cláusula última del pariente mas cercano por linea masculina, que se hizo para mayor claridad deste intento, como se ha ponderado, y diremos tambien despues.

28 Desuerte, que tanto porque nos assiste la propiedad de las palabras, y la expresa voluntad de la testadora ut supra probabimus, ex num. 14. cum seqq. como por que segun dexamos asentado, siempre que vna disposicion se haze a fin de comprehender tan solamente varones como se hizo aqui, ut remanet probatum appellatione filiorum, non veniunt feminae, nec earum descendentes, como latamente prueua el señor don Geronimo de Leon in responso iuris pro Ioane Tellada, ex n. 51. cum multi seqq. in illis verbis. Et cum testator noster in multis testamenti partibus mentionem fecerit de filiis masculis in hac testamēti parte, in qua de filiis loquitur simpliciter debet de masculis intelligi, ut post Abbas conf. 36. n. 1. lib. 1. Cuman. Castr. Dec. & Ruin. probat Mant. de coniect. ultim. lib. 6. tit. 13. nu. 8. Menoch. conf. 59. n. 81. lib. 1. vbi alleg. infinitos. & latius probabimus supra ex num. 17. cum seqq. Con que se desuanece qualquiera pretension del Conde.

29 Lo otro, porque como acabamos de dezir, cum sit hæc dispositio discretiua de varones, y hembras, non possunt feminae comprehendi, in linea varonum, ut ex Molina, & alijs supra probabimus.

30 Y aunque sea perpetua esta sucesiō, basta que se verifique en todos los descendientes per lineam masculinā

nam vsque in infinitum en los de la linea de Auzias, por-
que de otra manera padecería el testamento de doña
Beatriz notable repugnancia.

§1 Lo otro, por quanto no se halla que la dicha doña
Beatriz en toda esta clausula en quanto a los llamamien-
tos de las hijas de Pedro Sáboy hiziesse nueua disposiciõ
sino sola vna declaracion, de la que tenia hecha Iuan
Despuig, su padre, vt probabimus supra num. 4. & 5.: *Sed
qui declarat nouam non efficit dispositionem, sed veterem
quæ est, detegit. Et nihil ponit nec facit aliquid de nouo, l.
7. §. cum quis, ff. de acquirendo rerum dominio, l. hære-
des palam 21. §. 3. ff. de testamentis clemēt. exiuit, §. ha-
rum declarationum, extra de verborum significat. Bru-
norus a sole in locis comunibus, verbo declaratio 1. Ro-
landus conf. 15. num. 27. vol. 3. Castil. lib. 3. controuer.
c. 10. n. 30. vbi plurib. exornat. & Scacc. de commercijs, §.
7. glos. 3. num. 29.*

§2 Y siendo disposicion de Iuan Despuig, y no de doña
Beatriz, hallandose tan solamente preferidos los varo-
nes a las hijas de Pedro Sanboy, en aquella disposicion
no se podran referir aquellas palabras de la clausula de
doña Beatriz a otro genero de personas que las q̄ está pre-
feridas en el testamento del dicho Iuan Despuig, que hi-
zo diferencia entre los varones, y hembras, ex latē addu-
ctis a Fusar. de substitut. q. 402. num. 115.

§3 Vltra, se haze todo esto mas indubitable, por quãto es-
ta disposicion de doña Beatriz es relatiua a la de su padre
Iuan Despuig, como consta della en aquellas palabras:
*Quiero y mando, que ayan lugar los vinculos puestos en
el testamento del dicho Mosén Iuan Despuig padre mio,
los quales vinculos, y substituciones quiero que sean de
tanta utilidad, vigor, y fuerza, como si aqui de palabra
en palabra fuesen insertados.*

§4 De suerte, que la misma forma de sucesion, y llama-
mientos que contiene la clausula de Iuan Despuig, está
dada, y repetida en la clausula, y llamamientos de las hi-
jas

jas de Pedro Sanboy en este testamento de la dicha do-
ña Beatriz. Y siendo relativas las palabras desta clausu-
la, obran lo mismo que si toda la forma de sucession, y
llamamientos dada para la sucession desta Baronía por
el dicho Iuan Despuig se huiera incorporado a la letra
en este de doña Beatriz, quia relatum est in referente cū
omnibus suis qualitatibus verè propriè, & naturaliter,
vt constat ex textu in l. si prætor, §. si iudex, ff. de re iudi-
cata, ibi: *Perinde est ac si quantitatem nominaueritque
testamento, vel codicillis relicta est*, vbi notant Alex. &
Ripa, n. 1. l. omnes, C. de præscriptione triginta, vel 40.
annorum, ibi: *Tanquam si per hanc legem specialiter, &
nominatim fuissent enumeratæ*, & ibi notat Angel. l. si
testamentum, C. de institut. & substitut. ibi: *Et sic omnia
compleri tamquam si testator ipsas institutiones eisdem
conditionibus copulasset*, l. ediles aiunt, §. locuntur, ff. de
ædilitio edicto, ibi: *Quidquid enim illic diximus hic erit
transferendum, cum similibus*.

35 Y esta es regla constante de la naturaleza de la rela-
cion, vt scilicet: *Quidquid sit in termino relator id ipsum
& cum omnibus suis qualitatibus pro expresso in referen-
te habendum sit*, ex notissimo text. in l. a se toto, ff. de hæ-
red. institut. l. si ita scripsero, vbi Bart. ff. de condit. & de-
monstr. cum mille alijs similibus: eleganter Bald. consil.
212. incipit eaque lib. 5. & post antiquiores, latè obser-
uat Tiraq. post leg. conub. gloss. 7. n. 182. & seq. Peregr.
conf. 16. nu. 10. vol. 2. & de fideicommiss. ant. 16. nu. 111.
vers. Tertius est casus, Surd. decis. 291. nu. 18. Rota Ro-
man. apud Farinac. nouis. decis. 333. n. 7. part. 2. Castillo
libr. 4. controuers. cap. 43. ex n. 9. & multis seq. vbi latif-
simè cumulat omnes Autores qui ferè omnes loquuntur
in substitutionibus, & vocacionibus relatiuis ad alia vin-
cula, & ad precedentes disposiciones, & plura adducit Bar-
bos. de dictionibus, dictiones 7. & 276. vbi que latissimè.
34 Por manera, que en fuerza de las palabras relativas
tienen llamamiento literal, y expresso las hijas, y descen-
dien-

dientes de Pedro Samboy a la sucession desta Baronia,
de la misma manera, y en la misma forma, y lugar que le
tuuieron en el testamento de Iuan Despuig, y como en
este se hallaron preferidas a todas las hijas, y demas des-
cendientes de Auzias, lo han de estar tambien en este de
D. Beatriz, pues no puede darse razõ de diferencia ni vo-
luntad contraria, principalmente por auerse cõformado,
y referido a la de su padre en quanto a estos llamamien-
tos, llamandolas con la misma condicion, debaxo de la
qual las llamò el dicho Iuan Despuig, y repitiendo de ver-
bo ad verbum los mismos vinculos, y substituciones del
testamento de su padre con las mismas condiciones, y ca-
lidades de masculinidad como las expreso su padre.

87 Por cuya causa iure optimo se ha de a firmar, q se deve
entender estar llamadas en el testamento de doña Beatriz
debaxo de la misma condicion, y repetida la misma cali-
dad de masculinidad, sicut in terminis docuit, Alex. conf.
201. nu. 20. & 21. vol. 6. vbi ita scribit: *Quia cum Hono-*
frius dicat se substituere, prout & sicut Dom. Simon, &
Calantinius substituti fuerant in testamento Antonij pe-
rinde est, ac sit ille met prohibitiones, & qualitates expres-
se in testamento Antonij fuissent expresse in testameto Ho-
nofrij, l. si ita scripsero, ff. de condit. & de monstr. l. insti-
tutio talis de cõdit. institut. l. A se toto, ff. de hered. institut.
nec dicatur quod dicta substitutio fideicomissaria compre-
hensa in testamento Honofrij euauerit, attento quod Dom.
Simon. decessit cum filiabus, quia responsio patet, ex his que
proxime dixi, nam substitutio facta in testamento Antonij
ad quem se retulit Honofrius fuit facta sub hac conditio-
ne, si Simon decesserit sine filijs masculis, & consequenter
non sufficit filias feminas extare.

88 Lo mismo respondio Iason in conf. 141. nu. 31. vol.
2. in illis verbis: *Decimo pro ista parte multum bene facit,*
quia testator, in isto secundo grado substitutionis in quo con-
sistit, & versatur presens controuersia expresse dicit se fa-

cere istam substitutionem, ut ultima voluntas Pauli quon-
dam eius patris seruaretur pro viri acce, sed dictus Paulus in
eius dispositione exclusi feminas, ergo per ista verba testa-
tor aperte declarauit, quod neptis non admitteretur nec face-
rei cessare conditionem fideicomissi, nam si ista neptis admi-
teretur certe voluntas dicti quondam Pauli patris testato-
ris non seruaretur, unde paria sunt aliquid exprimi de per-
se vel per relationem ad aliud, l. ait praetor, §. 1. Et ibi notat
Barrol. ff. de reuindicata, l. Affe toto, ff. de hered. instit.

39 Estos Autores refiere, y sigue a este prosito Simon
de Præcis de interpret. ultim. volunt. lib. 2. interpret. 4.
dubitat. 2. solut. 2. ante num. 231. in edictione Veneta dō
de tiene por cosa llana, que auendosi el segundo testador
referido al testamento del primero, vbi, *Si in conditione
fuerat dictum, si sine filiis masculis grauatus decederet illi
substituto*, que esta misma condicion con su calidad de
masculinidad se ha de repetir en la substitucion que hizo
el segundo testador en fauor de la misma persona, que auia
tambien llamado, y substituyendo el primero.

40 Y assi en nuestro caso, que doña Beatriz quiso repetir
de verbo ad verbum los vinculos y substituciones del testa-
mento de su padre con las mismas condiciones, y calida-
des, cierto es y necessaria consequencia, que se ha tambie
de repetir la masculinidad en la condicion: *Si los hijos de
Auzias morian sin hijos*, con que manifestamente cōs-
ta, que el Conde, ni su madre ni aguela, no tan solamente
no fueron preferidas a las hijas y descendientes de Pedro
Samboy, pero fueron de todo punto exclusas, vt docuit
Bartolus in l. cum auus, num. 4. ff. de cōdit. & demonstrat.
communiter receptus ex pluribus relatis per Molin. lib.
3. de Hispan. pri. mog. cap. 5. num. 30.

41 No solo doña Beatriz se refiere al testamento de su
padre, y a los vinculos por el puestos, sino que los confir-
mò a la letra en su testamēto como consta de la clausula,
y la confirmacion no altera la naturaleza, y el estado de la
cosa

cosa confirmada. Imo potius eam validat in eadem specie forma ac modo in qua ea reperitur, ut eleganter observat Rota Romana apud Seraphin. decis. 267. ex nu. 1. cum multis seqq. Y en terminos de dos testamentos confirmandose el primero, que auia sido reuocado por el següdo se ha de estar al primero aunque reuocado con las mismas calidades, y circunstancias, que tenia antes de reuocarse, resoluieron Nata conf. 483. ex num. 16. & 17. & seqq. Surd. decis. 32 nu. 17. Cardinalis Mant. de coniect. vltim. lib. 12. tit. 1. num. 37. Cephalus conf. 73. ex num. 10. cum seqq. lib. 1. Fusar. de substitut. quæst. 451. numer. 5. & 8.

42 Porque recibe extension, y interpretacion la voluntad de vn testador no solamente de lo que se dispone en vn testamento sino tambien de lo que se dispuso en otro aunq reuocado al qual se deve estar, vt in terminis nostris docuerunt Menoch. conf. 223. num. 13. Plotus conf. 14. num. 11. lib. 7.

43 A que ayuda el considerar, que el dicho Iuan Despuig, en su testamento haze confianza de su hija de que auia de dexar su hacienda a los parientes mas propinquos suyos, quibus sane verbis propinquieribus suis fideicommissum relinquit, l. etiam hoc modo, l. 1. §. ff. de legat. 1. l. vnum ex familia 67. §. vltimo, ff. de legat. 2.

44 Cuyo fideicomisso se ha de entender dexado con la misma prelación, y orden, que el mismo Iuan Despuig, les dexò aquel fideicomisso en su testamēto, ex l. hæredes mei, §. vltimo, ff. ad Trebel. l. cum pater §. a te peto 32. ff. de legat. 2. l. quotiens 34. ff. de usufructo docent cõmuniter Doctores in dictis iuribus, & plures relati ab Casti llo lib. 2. controuer. cap. 28. per totum præcipuè ex numer. 18. cum seqq. & lib. 4. cap. 51. per totum.

45 Y auiendo el dicho Iuan Despuig, preferido las hijas de Pedro Samboy, y sus descendientes alas de Auzias, de quien el Conde desciende, es evidente que auiendose con-

conformado la dicha doña Beatriz con la voluntad de su padre, como se ha prouado tienen prelacion los descendientes de Pedro Samboy aun quando huuiesse querido alterar doña Beatriz aquella disposicion, porque semejante alteracion no podia surtir efeto en perjuizio de los preferidos por el fideicomisso, que resulta en fauordellos de la confianza que se hizo de la dicha doña Beatriz, segun los textos, y Doctrinas referidas.

46 Esta prelacion se esfuerça mas, porque las hijas de Pedro Samboy eran hijas de hermano mayor, y erã mas cercanas, y conocidas de doña Beatriz, que son causas para presumirse mas amadas, y preferidas a las que no lo eran, ex l. Publius 36. §. ult. ff. de condict. & demonstr. & latè probat Fufar. de substitut. quæst. 468.

47 Ultra se considera, el hallarse nombradas, y llamadas las hijas de Pedro Samboy in specie, & præsumitur magis dilectus nominatus in specie, Bart. in l. cum ita, §. & in fideicomisso, & ibi Paul. Castrensis. & Alciat. nu. 4. ff. de legat. 2. Menoch. conf. 200. num. 13. & seq. cum alijs adductis a Fufar. de substit. quæst. 468. num. 13.

48 Todas las quales calidades cessan en la madre, y aguela del Conde, porque ni tenia tanta propinquidad con la testadora, ni eran descendientes de hermano mayor, ni hijas inmediatas de varon mas cercano y conocido, y mas amado, como lo era Pedro Samboy, ni fueron conocidas ni llamadas in specie ni menos in genere, por las razones que quedan ponderadas en este papel, antes el llamamiento de las hijas de Auzias, està en vltimo lugar, y despues de auer faltado las hijas, y descendientes de Pedro Samboy como consta del testamento de Iuan Depuig, confirmado por doña Beatriz en quanto a esta parte.

49 Ni obstará dezir, que la linea de Auzias fue preferida a la de Pedro Samboy por doña Beatriz. Porque se responde, que tan solamente lo fue en quãto a los varones, pero

58
pero no en quanto a las hembras, vt remanet satis supra
probatum.

50 Lo otro, porque auiendo en la primera parte de su tes-
tamento doña Beatriz llamado varones tan solamente
en la linea del dicho Auzias, sin que se halle hecha men-
cion de ninguna hembra de aquella linea: y auiendo en
la vltima clausula de su testamento llamado a los pariē-
tes mas cercanos por linea masculina, la qual clausula
no puede dexar de comprehender a los de la linea de Au-
zias: porque aunque se puede dudar, si esta clausula ha de
comprehender mas personas que las dela dicha linea, pe-
ro no puede auer duda, en que aya de comprehender a
las dos lineas, de Iayme, y Auzias.

51 Auiēdose de referir esta clausula a la linea de Auzias,
como queda prouado, ha lugar la doctrina de los que re-
sueluen, que el llamamiento, y clausula de linea masculi-
na induze derecho de agnacion, a que ayuda todo lo que
en razon desta clausula han alegado los Abogados de
D. Christoual, q̄ como hemos prouado arriba ex n. 99
cū seqq. se ha de referir forçosamente a los de la linea de
Auzias, pues no es incōueniēte q̄ el derecho de la agna-
ciō se limite a ciertos grados, probat latē D. Casanate
conf. 38. ex n. 56. cū multis seq. y esta sola cōsideraciō es
poderosa para excluir la pretension del Conde: porque
auiēdose de considerar derecho de agnacion en los de
su linea, descendiendo, como descendiēde de dos hembras,
no podrá ser comprehēdido en el testamento de D. Bea-
triz.

52 Y desto resulta, que siendo los llamados en la prime-
ra parte todos varones, y substituydos en la vltima los pa-
rientes mas cercanos por linea masculina de los desta li-
nea de Auzias, se sigue que no pueden ser comprehen-
das las hembras, ni sus descendientes en la conlucion de
morir sin hijos, vt cum pluribus docet Eusar. de substitut.
q. 402. n. 109. in illis verbis: *Limitatur duodecimo, quā-*

No aliqui essent substituti nominibus collectiuis de agna-
 tione de familia de cippo de domo, vel de linea masculina,
 quia tunc femina non facit deficere conditionem fi-
 dei commissi si sine filiis grauatus decesserit, docent latissi-
 mē in terminis nostris omnino videndi, Ruin. cōf. 146.
 n. 3. lib. 2. Socin. Junior cōf. 168. n. 36. & n. 40. & seqq.
 lib. 2. Cephal. cōf. 43. n. 13. lib. 1. Mandel. Albenf. cōf.
 19. n. 11. Menoch. cōf. 93. n. 33. Thesaur. decis. 188. nu-
 mer. 13. Mantic. decis. 303. & decis. 351. Peregr. decis.
 33. num. 1. Stephan. Gratian. discept. Forens. cap. 866.

33 Ponderase mas, porque siempre que a los varones ins-
 tituydos se les substituye a'gū agnado, ó otro qualquier
 varon de los de la linea de los llamados, nunca appella-
 tione filiorum comprehenditur femina, vel eius descen-
 dentes, como latamente defien den Autores nu. antecede-
 ti citati, & Surd. decis. 66. per totam præcipue ex n. 9.
 Cardin. Mantic. de cōiect. vltim. lib. 11. tit. 14. ex n. 14.
 & n. 22. vers. Et hæc quidem sententia, latissimē Cephal.
 cōf. 306. per totum, Menoch. cōf. 204. per totum, The-
 saur. decis. 188. n. 6. & 9. Sforcia Oddus cōf. 6. per to-
 tum, & n. 13. Ioseph. Ramon. cōf. 13. n. 13. Peregr. de fi-
 dei commissi. art. 23. n. 22. Steph. Gratian. discept. Forens.
 cap. 664. nu. 13. vsque ad num. 18. Michael Grassus re-
 cept. sententiam, § si de commissum, q. 33. n. 4. qui plures
 alios citant.

34 Con que es indubitab'e, que el Conde no tiene dere-
 cho alguno a esta Baronia, ni menos le tiene doña Ana
 Ferrer, por las mismas razones, causas, y fundamentos
 referidos en este articulo, no tanto por ser muger, quan-
 to por descender de otras mugeres, que es causa que mi-
 litan las mismas razones para la exclusion de su preten-
 sion, como es notorio.

35 No solo no tiene llamamiento el Conde por las ra-
 zones que se han considerado, de que en la linea de Au-
 zias, de quien el Conde descende, no se hallan compre-
 hen-

lindas hembras, como lo dexamos fundado: pero también, por quanto expirò su llamamiento, por auer muerto Iayme con hijos, debaxo de cuya condicion fue llamado el dicho Auzias; y no solo murió Iayme cō ellos, pero ay oy, y ha auido siempre descendientes suyos. Con que se ve, quan intempestiua aya sido la pretension del Conde, y quan sintiempo, y sin ningun fundamento, ni aun aparente, como consta de lo que queda dicho en este articulo.

Articulo tercero.

EN este se ha de prouar, que don Geronimo Sans de la Llosa, aunque es descendiente de Pedro Sáboy Despuig, por quanto al tiempo que se opuso a la sucession desta Baronia no se hallò el pariente mas cercano, ni concurrieron en èl las calidades que son necesarias para la dicha sucession, no tiene derecho ninguno para esta Baronia, sino es don Iuan Despuig y Rotla, en quien concurren todas, mediante las personas de su padre, y abuela, descendientes del dicho Pedro Sáboy Despuig, como se prouará en este articulo.

Para lo qual se supone, que la sucession desta Baronia, auiendo entrado en la linea de Iayme, hijo mayor de Auzias el antiguo, fue continuandose hasta doña Violante Despuig, nieta del dicho Iayme, sin que en todo el tiempo que poseyeron la Baronia los descendientes del dicho Iayme, ninguno de los ascendientes del dicho don Geronimo Sans aya tratado de la pretension de la dicha Baronia hasta agora ultimamente que aura dos años que salió a esta pretension el dicho don Geronimo, dexando y consintiendo, que ocupassen la dicha Baronia otros que no eran de los llamados de los testadores, lo qual no hizo, ni consintió D. Beatriz Despuig y Rotla, abuela del dicho don Iuan, porque luego que vacò la sucession por muerte de la dicha doña Violante, se opuso a don Christoual

32
cional Despuig, por no ser de los descendientes de los llama-
dos, cuyo pleito prosiguieron despues su hijo, y des-
pues su nieto el dicho don Iuan que oy litiga.

Lo segundo que se supone, es, que esta sucession en
quanto a los descendientes de Pedro Samboy, no se ha
de regular de los llamamientos, y vinculos del testamen-
to de doña Beatriz Despuig y Cauanillas testadora (ser-
uos præter perpetuitatem) sino de los vinculos, y llama-
mientos del testamento de Iuan Despuig, primer señor
desta Baronia, a quienes se refiere la dicha doña Beatriz,
confirmandolos a la letra, como consta de su testamēto.

4.º Tercio se supone, que aunque en quanto a la disposi-
cion de la dicha doña Beatriz se pudiera dudar, si es de pri-
mogenitura, que no es: pero en quanto a la disposicion
del dicho Iuan Despuig, es sin disputa que no es de pri-
mogenitura, porque el dicho Iuan Despuig, no atendió
a reglas de primogenitura, sino tan solamente a la pre-
rogatiua de la edad, con calidad de sobreuiencia, como
consta de su testamento en estas palabras. *Y si el dicho pri-
mer hijo del dicho Mosen Pedro Samboy Despuig murie-
re quando que quando sin hijo varon, y sobreuiuirà a
aquel otros hijos varones, quiero, y mando, que la dicha
mi herencia venga, y sea del otro hijo varon que le sobre-
uiuirà, y assi se siga del uno en el otro, hasta el postrero.
Y faltando estos, aña, te la testadora: En tal caso quiero,
y mando, que la dicha herencia venga, y sea del dicho Au-
zias Despuig sobrino mio, si viuo serà, y sino serà viuo,
venga, y sea del primer hijo varon del dicho Auzias: y
assi se haga de unos en otros, si mas hijos aurà, hasta el
postrero de los hijos varones del dicho Auzias, como arri-
ba se ha dicho en quanto a los hijos varones del dicho Mo-
sen. Pedro Samboy Despuig hermano mayor de aquel: y
sino aurà hijos varones de los susodichos, quiero, y mado,
que venga, y sea de las hijas del dicho Mosen Pedro Sa-*

boy
1400

53

boy Despuig, con las condiciones susodichas. Y si de las dichas hijas del dicho *Mosen Pedro Samboy* no aurà hijo alguno varon de la primera, ò de las otras que seràn despues de aquella, cada una en su grado, el dicho hijo de la dicha hija del dicho *Auzias* se a heredero mio, con las condiciones susodichas.

5 Desta clausula se colige, que no se puede pretender derecho de primogenitura, porque no se llaman los primogenitos, y sus descendientes, y a falta destos los segundosgenitos, y sus descendientes, y asì de vnos en otros, vsque in infinitum, como era necessario para ser de primogenitura, aunque tampoco estos llamamientos en esta forma serian de primogenitura, auiedo como ay en nuestra clausula calidad de sobreuiencia, que obra, que aumen semejantes llamamientos no se atiende a las reglas de primogenitura, como se determinò en este Consejo supremo poco ha, en el pleyto de la Baronia de *Toga*, entre don Pedro Carroz, y el Conde de *Sirat*, que cò auer semejantes llamamientos, no se atendì a reglas de primogenitura, sino a las calidades de sobreuiencia, proximidad, y a las de mayor edad.

6 De fuerte, que en nuestra clausula, que solo se llama los sobreuiientes, sin distincion de primogenitos, y segundogenitos, cuya calidad quiere el testador que se observe entre los de vn grado, a fin, y efeto de excluir los siguientes en grado, sin admitir concurso de vnos en otros, para impedir totalmente la representacion, y transmision (efectos propios de la primogenitura, sin los quales no la puede auer, como constara deste articulo) se sigue con toda euidencia, que en esta sucefsion no se puede atender a la primogenitura, sino solo a la prerogatiua de la edad, y a la calidad de la sobreuiencia.

7 Quarto se supone, que no es inconueniente, que se de vn fideicomisso perpetuo, en el qual se atiende solamente a la prerogatiua de la edad, y no a la de primogenitura.

ra, vt eleganter comprobatur. Cancer. variar. resolut. tom.
 3. cap. 21. n. 300. & 301. Porque no repugna ser vinculo
 perpetuo indivisible, y que deua vno suceder siempre en
 el, y que no sea mayorazgo, ita Anton. Gomez in l. 45.
 Taurinum. 116. porque se puede dar mayorazgo sin que
 sea de primogenitura, o representacion, vt pluribus pro-
 bat Robles de Salzedo de representatione lib. 3. cap. 13.
 n. 7. vbi sic: *Cum, & primogenium absque representa-
 tione dari possit, precipua enim primogenitorum natura
 in perpetuitate, ac in indivisibilitate consistit, & pluri-
 ma Hispania primogenia, absque dicta representatione
 reperiuntur cum ab instituyente excludi possit, & dixi su-
 pra lib. 1. cap. 13.*

8 Quinto se supone, que don Geronimo no puede pre-
 tender en esta sucession derecho de agnacion en los lla-
 mamientos de las hijas, y descendientes de Pedro Sam-
 boy, porque fuera excluirse a si mismo, por ser descendiē-
 tes de muchas hembras, que es causa de excluirse todo
 derecho de agnacion, vt docent Dom. Casanat. conf. 23.
 n. 4. Fontanel. de pactis nupt. claus. 4. gloss. 25. ex n. 13.
 D. Ioan. del Castell. lib. 5. controuers. cap. 92. nu. 15. &
 16. Valençuel. Velazq. conf. 97. num. 43. & seqq. Surd.
 conf. 475. n. 19. Peregr. de fideicom. art. 25. n. 26. Y assi
 poco importará que don Geronimo descienda de varō,
 si para esta sucession no es necessario descender de va-
 rones.

9 Sexto se aduierte, que tampoco se puede pretēder de-
 recho de masculinidad, porque la sucession desta Baro-
 nia ha de entroncar, principarse, y encabeçarse en hem-
 bras, por ser ellas las llamadas, con calidad, y condiciō,
 que el hijo mayor que se hallare viuo dellas al tiempo de
 la vacante desta sucession, aya de tomar el cognombre,
 y armas de Despuig, y no viuiendo, se entienda del hijo
 varon que sobrenuiesse de qualquiera de las hembras
 descendientes del dicho Pedro Samboy, cada vna en su

gra-

grado como consta de la clausula del testamento del dicho Iuan Despuig.

10 Y llamandose hembras como aqui sin que en esta sucesion pueda entrar varon, si no es que primero se radique la sucesion en hembras, porque no se llama absolutamente el hijo de la hija sino de la que le sucederá al testador, y assi comenzando por hembras no puede auer derecho de masculinidad, vt ex Surd. Castill. Menoch. & alijs resoluit Perez de Lara in compendio vitæ hominis cap. 30. num. 96. vers. Aut vocauit aliquos filios masculos.

11 Y dado que se aya de atender en esta sucesion al derecho de masculinidad, no puede don Geronymo tener mejor derecho, que dñ Iuan Despuig, y Rotla padre del que oy litiga, aunque don Geronymo descienda de varon, y don Iuan de hembras, vt in simili considerat Valenc. Velazq. conf. 97. num. 44. & seq. porque para el derecho de masculinidad, tan solamente se atiende a que sea varon, y mayor, como lo fue el dicho don Iuan aunque descienda de muchas hembras, vt eleganter comprobabat Valencuela Velazquez conf. 97. num. 55. & nu. 118. & cum eo & alijs Perez de Lara d. cap. 30. num. 120. in illis verbis: *Nec obstat masculo proximiori, quod descendat ex duabus fœminis sine alicuius masculi interuentione, visaluando tradita à Menoch. Et alijs dixit D. Valenc. d. num. 118. Nam ex quo iam cessauit ratio agnationis non est curandum, nisi de sola masculinitate requisita, Et sic videtur sentire Molina lib. 3. de primogen. cap. 3. nu. 48. ibi sub appellatione masculorum masculi, ex fœminis descendentes comprehensisse censentur dicens ex fœminis numero plurali, quia cum ex proprietate Et significatione verbi descendentiū masculorum veniant masculi ex fœminis, ubi non consideratur agnatio, in quo omnes conuenire ait Soci. Sen. in l. Gallus, §. nunc de lege, num. 6. vers. quam tamen Et num. 8. de liberis Et posth. Hier. Gabr. conf. 116. à num. 1. vol. 2. Ruin. conf. 120. nu. 89. vol. 1. Tiraquel.*

de

de primogenit. quæst. 13. num. 11. Nam ut dicit Alciatus
 conf. 15. num. 2. lib. 8. cum sint descendentes masculi non
 est temere recedendum a proprietate. Et significatione verbi
 perphrasis, Et chimeras aliquorum Doctorum Sesse decis.
 254. num. 1. vers. Illud tamen ait non obstare scripta per
 Menoch. d. conf. 172. Et alios ex quo in ea causa erat con-
 templata agnatio, ut fatetur ipse Menoch. conf. 930. num.
 16. nec descendens per unam feminam aliquid habet ag-
 nationis cuius ratione preferatur descendenti, ex duabus,
 ambo enim sunt cognati descendentes masculi, Et proximior
 est, preferendus, nam cum non consideretur agnatio sed mas-
 culinitas, etiam cum onere deferendi nomen Et arma mas-
 culus descendens ex feminis proximior preferatur etiam ag-
 nato quod magis est, ut fuit decissum à Rota decis. 6. lib. 1.
 divers.

12 Yen conformidad desta Doctrina se ha pronúciado
 siempre en todos los Tribunales en las causas de mayor
 calidad, ut ex Mantio. lib. 8. de coniect. ultim. volunt. tit.
 18. num. 20. Peregr. de fideicomis. art. 26. nu. 1. Ant. Fa-
 bro de error. pramag. decadæ 28. err. 8. Alexā. Raud. lib.
 1. de Analogis cap. 5. num. 5. Gama. decis. 294. Mier. de
 Maior. 3. part. q. 6. nu. 55. vers. In hac etiam materia, Al-
 uaro Valasco de iure emphiteutic. quæst. 41. nu. 5. Ioāne
 Garc. de Nobil. in decis. operis. num. 33. & alijs pluribus
 obseruauit Lima in additionib. ad Molinā lib. 3. de His-
 panor. primogen. cap. 5. num. 45. vers. Secundus casus,
 & vers. Tunc veroratio conseruande agnationis cessat
 ubi ait quod in causis magnis ponderis decissum extat sci-
 licet in quodam lite super statu dela Stadara, in qua ob-
 tinuit don Christophorum de Luna masculus ex femina,
 contra don Petrum de Luna masculum ex masculo, Et in
 alia lite quæ vertebat inter don Didacum de Auila etiam
 masculum ex femina, Et Marchionem de Velada mascu-
 lum agnatum, Et rursus fuit pro hac parte obtentū in cau-
 sa super Ducatu de Beragua in magno Indiarum consilio.
 Et comprobat alijs, pluribus Fōtanel. de pactis nupt. clau-
 sula

Tula 4. glos. 25. ex num. 13. cum multis seq.

13 Supuesto todo lo dicho, se assienta por cosa llana, que Inan Despuig, primer señor de la Baronía de Alcázar, hizo vna disposicion condicional del hijo mayor, que sobreviniere al tiempo de la vacante de la sucesion desta Baronía, atendiendo solamente a la prerogativa de la edad, sin reglas de primogenitura, excluyendo clara y exprellamente toda representacion, y toda transmisión, como consta de la clausula de su testamēto, q̄ se ha referido. y se hara notorio en este articulo por muchos, y varios fundamētos.

14 Primò, porq̄ el llamamēto de las hijas, y de mas descendientes de Pedro Sáboy, fue condicional, si tuviessen las dichas hijas, y demas descendientes, cada vna en su grado hijo varón, y si el dicho hijo varon mayor nacedor de aquellas tomase, y retuviese el cognombre, y armas de Despuig, como consta de las palabras de la clausula, ibi: *En el dicho caso, quiero, y mando, que la dicha mi herencia venga, y sea de las hijas del dicho Mossen Pedro Sáboy Despuig, con las condiciones susodichas, a saber es, que el primer hijo nacedor de aquellas varon, tome, y retenga mi cognombre, y armas Despuig, &c.*

15 Secundò, el dicho llamamiento fue condicional, y comprehendio solamente al que se hallare con la calidad de sobreviencia al tiempo de la vacante de la sucesion desta Baronía, como consta de la dicha clausula, ibi: *Y si el dicho primer hijo del dicho Mossen Pedro Sáboy Despuig mariere quando que quando sin hijo varon, y sobreviuran a aquel otros hijos varones, quiero, y mando, que la dicha mi herencia, venga, y sea del otro hijo varon q̄ le sobreviura: y assi se siga del vno en el otro hasta el postrero.*

16 Esta calidad de sobreviencia la buelue a repetir el testador en los llamamientos de los hijos, y descendientes varones de Auzias el mayor, ibi: *Y assi se haga de vnos en otros, si mas hijos aura, hasta el postrero de los hijos varones.*

nes del dicho Auzias Despuig, como arriba se ha dicho en quanto a los hijos varones del dicho Mosen Pedro Samboy Despuig hermano mayor de aquel.

17 Y en el llamamiento de las hijas del dicho Pedro Samboy, y del dicho Auzias se boluieron a repetir las mismas condiciones por el dicho Iuan Despuig testador, ibi: *Quiero, y mando, que la dicha mi herencia venga, y sea de las hijas del dicho Mosen Pedro Samboy, con las condiciones susodichas.* Et ibi: *El dicho hijo de la dicha hija del dicho Auzias Despuig sea heredero mio, con las condiciones susodichas.*

18 Aquella clausula, como arriba està dicho, que vsò el testador en los llamamientos de los hijos de Auzias, non solum est repetitiua, sed etiam est declaratiua dispositionis præcedentis, Barcius decis. 4. n. 11. pariter enim reflectit condiciones adiectas secundæ substitutioni ad primam, sicut primæ ad secundam, ita Bart. per text. ibi in l. si tibi pure, ff. de legatis 3. & in l. Aurelius, §. testator, ff. de liberatione legata, Peregr. de fideicommissis, artic. 16. numer. 15. & n. 16. vers. Secundò dictiones istæ Menoch. de præsumpt. lib. 4. præsumptione 180. n. 48. 49. & seqq.

19 Y las clausulas, con las condiciones susodichas, son repetiuas de todas las substitutions, y llamamientos hechos in gradibus præcedentibus, no por tacita, ò conjeturada repeticion, sino expressa, y cierta, que induzen individual repeticion de todo lo dispuesto antes quoadmodum formam, & ordinem successionis cum eisdem qualitatibus, Riminald. Iun. conf. 80. n. 32. & seq. lib. 1. Mandel. Albenf. conf. 473. num. 5. & 15. Cephal. conf. 269. num. 40. & 47. lib. 2. & cum pluribus quos refert, & sequitur Dom. Casanate conf. 33. n. 3. & 26.

20 Y es tan expressa la disposicion por esta repeticion, q̄ basta aun en el caso que por forma, y requisito preciso se requiere, que sea expressa, vt ex Iasone conf. 207. col. 1. lib. 1. docuit Peregr. dict. art. 16. n. 15. circa fin. latissime
D.

D. Iuan del Castell. lib. 4. controuers. cap. 43. num. 15.
& 16.

11 Y el estar la calidad, y condicion de la sobreuiencia repetida en todos los llamamientos, es demonstracion de que no quiso el testador que se atendiese a reglas de primogenitura en sus sucesores, sino a la prerogatiua de la edad en los que se hallasen viuos al tiempo de la pretension desta Baronía, excluyendo toda representacion, y transmision, vt in indiuiduo, docent Cancer. variar. resolut. lib. 3. c. 21. n. 309. Peregr. cōf. 39. n. 20. lib. 1. Aue. dan. in l. 40. Taur. gloss. 17. num. 27. & 28.

12 Y quando el testador no huiera expressamente redescrito la dicha calidad, y condiciō, como repitiō, y expressō, adhuc, de derecho se enten lia estar repetida, por ser regla recibida en derecho, que el orden de suceder dado entre los llamados, en primer lugar se entiende dado entre los siguientes; voluntas enim testatoris est regulanda, secundum quod fuit in institutione, vt in l. 1. C. de impub. & alijs subst. quod etiam procedit in substitut. fidei commissaria, l. Lucius. ff. de vulgari, l. quoties in principio, ff. de hæred. institut. l. Lucius, s. Mæuia, ff. ad Trebell. l. in ratione, s. si filio, ff. ad legem falcidiam, ibi: *Ve enim opes patris, & contributio legatorum inde capiunt, & formam, & originem, ita plures substituti subditi persona pupilli recurrendi sunt ad intellectum institutionis.*

13 Quare vulgo dicitur, quod institutio præstat. lumen substitutioni, vt in d. l. 1. C. de impuber. & qualitas quæ testator in institutione expressit censetur etiam in substitutione expressisse, vt in l. fin. vbi Bart. n. 3. ff. ad Trebell. idem Bart. in d. l. Lucius, vbi etiam Alex. ff. de vulgari.

14 Quia vna pars dispositionis declaratur per aliam, l. qui filiabus, ff. de legatis 1. & verba dubia testatoris expressa in vna parte debent intelligi, prout disponens in alia parte expressit, & declarauit ex Bart. in l. centurio,

32
n. 27. ff. de vulgari; præcipue quia dispositio facta in vno casu extenditur ad alium in quo militat eadem ratio, vt in l. fin. C. de liber. præteritis, vel in quo disponens verisimiliter, idem disposuisset si de eo fuisset interrogatus, iuxta glossam celebratissimam in l. tale pactum, §. fin. ff. de pactis.

35 Y siendo el llamamiento donde se expresó la calidad y condicion de la sobreuiencia la cabeça de toda la disposicion en quanto a los llamamientos de los descendientes de Pedro Samboy, y Auzias, se han de regular por el las siguientes substituciones, y entender que quiso el testador proseguir en ellas el mismo intento, ex iuribus supra relatis, Dec. conf. 227. nu. 3. vbi respondit, quod si prima institutio fuit compendiosa, ita & secun-
la præsumitur talis, Curtius Iun. conf. 60. n. 1. Ruin. consil. 79. n. 15. libr. 3. vbi ex sententia Pauli, tradit substitucionem factam in vna parte testamenti præsumi eodem modo factam in altera, Menoch. conf. 124. n. 74. lib. 1. & consil. 215. n. 169. lib. 3. Bald. consil. 17. n. 2. lib. 2. Cranet. consil. 208. n. 6. Rot. per Farin. decis. 266. n. 20. p. 1. in nouissimis, donde refiere, que auiedo dispuesto el testador, que en la linea del primer llamado fueren los bienes sujetos a fideicomisso, ha de ser lo mismo en las siguientes substituciones, & cum pluribus Menoch. conf. 1195. n. 27. cū seqq. vol. 12.

36 Principalmente procede todo lo dicho, por auer el testador en tantas y diuersas partes repetido la calidad de la sobreuiencia, como queda assentado, nam geminatio illa enixam, & perspicuam testatoris voluntatem ostendit, gloss. in clementina l. verbo, Diocesani de iure patronatus vulgata, l. Balista, ff. ad Trebellianum, vbi Cointer DD. Surd. conf. 179. n. 18. vol. 2. Tuschus tom. 8 conclus. 158. n. 2. D. Ioan. del Castill. lib. 4. controuers. cap. 42. per totum.

37 Auiedose prouado que el testador expresó en todos
fsn

sus llamamientos la calidad de sobreuiencia, declaró con toda euidencia, ser el llamamiento de las hijas de Pedro Samboy, y sus descendientes condicional, y comprehensiuo solamente de aquellos que se hallaren cō la calidad de superuiencia al tiempo de la vacante, y al tiempo de pedirse la sucession desta Baronia, Cuman. cōf. 13. Paris. cōf. 37. n. 51. & 62. vbi ait: *Nihil ob stare quod testator voluerit in filiis filiorum masculis, & descendens ex eis hereditatem, & bona sua peruenire de uno ad alium perpetuo, & infinitum, quia dicit testatorem id non voluisse simpliciter sed conditionaliter si superuuerent, quoniam illa verba superstitem, aut superuiuentem faciunt dispositionem conditionalem*, Mantie. de cōiectur. vltim. lib. 1. tit. 20. num. 28. Valasc. de iure emphiteus. q. 50. n. 16. *Dicens esse planum, & apud omnes in confesso quæstionem patris, & nepotis tantum esse, ubi primogenitus simpliciter est vocatus, & cessare, ubi primogenitus sit vocatus tempore mortis, tunc neminem dubitare tantum illum filium censeri vocatum qui tempore mortis reperitur primogenitus, & cum alijs pluribus hanc opinionem constanter defendit Caneer. variar. resol. lib. 3. cap. 2. de transmissionibus ex num. 305. vsque ad num. 327. vbi est omnino videndus. Y defenden latamente esta proposicion con euidentes fundamentos*. D. Luis de Peguera decis. 114. per totum, maxime ex numer. 30. & seq. Fusar. cōf. 39. num. 21. & cōf. 40. num. 22. & cōf. 41. num. 109. & de substitut. quæst. 485. numer. 60. cum seqq.

La doctrina destes Autores se confirma con el texto expreso in l. generalis, §. filios ex Soria ff. de usufructu legato, donde vn testador dexò el usufruto de sus bienes a su madre, grauandola que le restituyesse a vno de sus hijos, el que fuesse viuo al tiempo de su muerte. Muriò la madre, hallandose vna hija sola del testador viua, y otros nietos, hijos de los hermanos predefuntos. Resuelue el

texto, que a la hija sola sobreniniente toca la sucesion,
y no a los nietos, facit gloss. in l. qui plures, verbo, Ad su-
perstites, ff. de vulgari, & in l. Lucius, verbo, Pater pueri,
ff. ad Trebellianum, & in §. i. inst. de excusat. tutorum,
verbo, Superstites, Peguera vbi supr. num. 16. *ob habilis*

29. Y es elegante el text. in l. cum pater 79. §. hereditate
el primero, ff. delegatis 2. in nota Accursi, & Alberici ex-
positione ibi, donde in dispositione in qua vocantur su-
peruiventes eos duntaxat censeri vocatos qui eo tempore
supereissent exclusis predefunctis, & eorum filijs, quem
intellectum ad istum textum probarunt ibi Alberic. &
Imol. Peralt. in d. l. pater, §. rogo, n. 16. Costa in l. Gallus
§. & quid si tantum, n. 19. vers. Hæc Papiniani mens, ff. de
liberis, & posthum. Pinel. in l. 1. p. 1. n. 69. C. de bonis ma-
ternis. Alvaro Valasc. de iure emphiteus. q. 50. nu. 16. D.
Luis de Peguera decisi. 114. vol. 1. n. 17. quos refert, & se-
quitur Caneer. variar. resolut. dict. quæst. 21. num. 310.
311. & 312.

30. Ni obsta si se opone, que la calidad de sobreninien-
cia inestita cite in omni dispositione licet non exprima-
tur, & ideo nihil debet operari eius expressio, ex l. 3. ff. de
legat. 1. Molin. de primog. lib. 3. cap. 8. num. 19. versic.
Contrariam.

31. Ar que se satisfaze, que como consta del mismo Mo-
lina, in vers. Quod autem, la opinion contraria es mas co-
mun, assi en numero como en autoridad de Autores, de
la qual no se atreuió a apartarse, vt ipse Molina profite-
tur in fine illius capituli: porque la razon contraria es muy
debil, porque aquella procede quando se expresa algu-
na calidad, o condicion necessaria al acto, pero no quan-
do no lo es, exemplo textus in l. si ita legatum, §. illi si vo-
let, ff. de legat. 1. Donde por auerse expresado a quella
condicion, si volet, haze que si el legatario muere antes
de declarar su animo, no transmite a sus herederos el le-
gado, siendo assi que le transmitiera sine illa expressio-
ne,

ne, vt optimè ponderauit Cancer. d. lib. 3. cap. 21. n. 321. cum seqq. respondiendo en esta forma a esta objeccion, y mas latamente responde a ella Peguera d. decis. 114. ex num. 15. donde satisfaze no solo al dicho motiua, sino a todo quanto se puede considerar para su apoyo, conuenciendo a sus Autores.

32 Demas. que si bien se repara la calidad de sobreuiencia, non inestacitè en los mayorazgos, ni en ellos es necessaria, porque regularmente el derecho de primogenitura se adquiere en vida del poseedor, y se represeta premuriendo el primogenito: luego precisamente se ha de confessar, que la dicha calidad està añadida con misterio para excluir la representacion, pues de otra manera quedarian ociosas, y superfluas las palabras, *que le sobreuiere*, contra regular text. in l. generaliter, §. filios ex Seio, ff. de usufructu legato, & in terminis Peguer. vbi proximè. Y no auian de seruir para yn caso indubitable de la actual adquisiciõ, ni es verisimil que los contrayentes gastassen palabras en caso tan llano y fuera de duda. cū verba semper debent referri ad casum dubitalibem, l. quod Labeo, ff. de Carboniano edicto, Crauet. conf. 808. num. 6. vol. 5.

33 Lo otro haze menos aduissible que estas palabras se entiendan estar puestas demonstratiuamente, y sin obrar efecto alguno el hallarse como se hallan repetidas en todos los llamamientos, como se ha prouado: de que se descubre en el fundador mayor afecto de excluir la representacion, vt considera Cancer. dict. cap. 21. n. 324. ibi: *Vndè cum in nostro casu appareat de enixa voluntate testatoris qui digrediendo ad plures gradus substitutionum semper vocat primogenitum qui tempore mortis ultimi possessoris superuiuat apparet voluisse facere conditionem cum geminatio enixam voluntatem testatoris declararet, & in proposito sensisse visus est* Oddus conf. 90. num. 5.

Y assi

87
24 Y así con grande acuerdo llamó Iuan Despuig los
sobrevivientes para hazer condicional esta disposicion,
porque esta calidad de sobrevivencia, como dize Sese de
cif. 234. a n. 68. in responsione ad motū, & n. 69. & seqq.
la tiene por necessaria para el efeto de hazer condicio-
nal la disposicion: y lo mismo defiende Cancer. d. capit.
21. ex n. 98. & n. 305. donde ponderando, con quales pa-
labras se haria la disposiciō condicional para excluir los
nietos en concurso de los hijos, no hallò otras, que con
las que el testador vocat superstitem, vel supervivētem,
como llamo nuestro vinculador, a quien siguen Peguera
decif. 114. per totam, & signanter n. 20. donde responde
a todos los fundamentos contrarios Fusar. de substitut.
quest. 311. n. 72. & conf. 39. n. 20. & 21. & conf. 41. nu-
mer. 108. Dom. D. Hieron. de Leon decif. 52. n. 23. Ant.
Fab. in suo C. fabr. lib. 6. tit. 22. definit. 7. todos Autores
que en terminos resuelven la dicha question, y traen o-
tros muchos en confirmacion de su opinion: con que pa-
rece que ni en hecho, ni en derecho obsta la dicha objec-
cion.

35 Lo otro no obsta, porque solamente puede proceder
la dicha objeccion en los mayorazgos, y donde quando
no solo està llamado el hijo mayor con calidad de so-
brevivencia, sino tambien lo estan todos sus descen-
dientes, y substituydos al primer llamado, con aquella cali-
dad de sobrevivencia, pero no procede en los fideicomis-
sos, donde no se atendió a reglas de primogenitura, y dō
de no se hallan substituydos los descendientes del llama-
do con calidad de sobrevivencia despues de su muerte,
vt distinguit Peguer. d. decif. 114. n. 30. in fine, & cōpro-
bant Menoch. conf. 793. n. 2. & 3. vol. 8. vbi plures refert
Doctores Ant. Fabr. in C. fabr. lib. 6. tit. 21. nu. 5. Ruinus
conf. 168. n. 11. lib. 2. Paris. conf. 42. n. 28. lib. 3. Decian.
conf. 55. n. 26. lib. 3. idē tradit Menoch. lib. 4. præsumpt.
95. n. 22. in addit. Molin. de Hispanor. primog. lib. 3. ca-
pit.

pit. 8. n. 20. in illis verbis: *Quod quando constat disponen-
tem non solum filium superuiuentem sed omnes illius de-
cendentes ad successione inuitasse omnes sapracitati id
apertius procedere profitentur.*

36 **¶** Todo lo qual cessa en nuestro caso, porq̃ no estamos
en terminos de mayorazgos, ni se hallan llamados los
descendientes de los primeros llamados con la calidad
de sobreuiencia despues de la muerte de aquel, antes se
hallã excluydos en concurso de los primeros llamados,
porque quiere el testador que mientras aya hijos de Pe-
dro Samboy no se admitan sus nietos, como consta de
aquellas palabras: *Quiero y mando que la dicha mi herē-
cia venga y sea del otro hijo varon que le sobreuiua, y as-
si se siga del uno en el otro, hasta el postrero.* De las qua-
les se colige, que el testador no quiere que se haga tran-
sito a la sucefsion de los nietos, auiendo hijos sobreuiue-
tes, vt in terminis considerat Fusar. conf. 39. n. 17. & 18.
in illis verbis: *Quod maximè procedit cum si decedēte Al-
berto. sine filijs vocatur maior Alter frater, quē dictio
Alter, nō admittit, nisi personā eiusdem qualitatis quō
erat persona de qua est facta mentio, quia quando voca-
tus est alius frater, quod non veniat filius fratris, dicit
Alex. conf. 204. num. 4. lib. 2.*

37 **¶** Y siendo esta disposicion condicional, se desvanece la
pretension de don Geronimo, ex l. item quia, §. 1. ff. de
pactis, l. necessario, §. quod si pendente, ff. de periculo,
& comodo rei vendite, l. pecunia quam, versic. Perin-
dē est, ff. de rebus creditis, vbi communiter DD. & in ter-
minis Peguera d. decis. 114. num. 20. Porque la dicha cō-
dicion de sobreuiencia, no solo faltò en los ascendien-
tes de don Geronimo, por no auer se hallado viua ningun-
a de las hembras sus ascendientes con hijo varon ma-
yor al tiempo de la vacante que pidiesse esta sucefsion,
sino tambien porque no se apellidaron con el cognom-
bre, y armas de Despuig, tomando, y retiniēdo aquel cog-

87
nombres, y armas, como lo hizo doña Beatriz Despuig y
Rolta, abuela de don Iuan: que luego que murió doña
Violante Despuig, vltima poseedora, de la linea de don
Iayme Despuig, se opuso a este pleyto, tomando, y reti-
niendo el cognombre, y armas de Despuig, sin que don
Geronimo, ni ninguno de sus ascendientes ayau hecho
lo mismo en ningun tiempo, como también por auer fal-
tado en sus ascendientes la calidad de sobreuiencia, sin
que viuiesse al tiempo de la demanda ninguno dellos.
Con que expirò su llamamiento, vt in terminis docue-
runt Auendañ, in l. 40. Tauri, gloss. 18. numer. 18. & seq.
& nu. 20. Valençuel. Velazquez conf. 23. num. 164. &
latissimè D. Luis de Peguera, decis. 114. num. 20. Sese
decis. 254. n. 70. & seqq.

88
No solo por auer faltado en los ascendientes de don
Geronimo la calidad de sobreuiencia, y las demas ca-
lidades que pide el testador, sino tambien por faltar en
el dicho don Geronimo la calidad de mayoría: porque
el testador llama a los hijos, y hijas mayores, y de mayor
edad, y no a los primogenitos, como se conuence de las
palabras de la clausula, ibi: *T si el dicho primer hijo de
Mosén Pedro Samboy muriere quando que quando sin
hijo varon, y sobreuiuiran a aquel otros hijos varones,
quiero, y mando, venga, y sea del otro hijo varon que le
sobreuiuirá: y assi se siga del uno en el otro, hasta el pos-
trero. Et ibi: T assi se haga de unos en otros, si mas hijos
aura, hasta el postrero de los hijos varones del dicho Mo-
sen Anzias Despuig, como arriba se ha dicho. Et ibi: Si
mas hijas aura, cada una en su grado.*

89
Disponiendo el testador que se suceda de mayor en
mayor, hasta el postrero, con calidad de sobreuiencia,
sin atenderse a reglas de primogenitos, y secūlogenitos,
con prelación de los descendientes destos, antes excluyē-
dolos, por no consentir el testador, que mientras ay hi-
jos se passe a la sucesion de los nietos, hasta que todos
los

los hijos ayan muerto hasta el postrero como se ve de su clausula se conuence que el testador atendió a la prerogativa de la edad, y no a la de primogenitura, como defienden infinitos Autores en terminos semejantes aunque se trate de la sucesion de vn fideicomiso perpetuo si en el no ardió el testador rãto a preferir el derecho de primogenitura, como la de edad, vt ex Bart. Castre. Abb. & alijs explicat Auēd. in l. 40. Taur. glos. 17. n. 27. Peral. in rubr. de hered. institut. nu. 130. Cancer. var. resolut. lib. 3. cap. 21. n. 300. & 301. Donde defiende que es indubitable que puede auer mayorazgos, y fideicomisos en que se sucede por la prerogativa de la edad, y no por el derecho de primogenitura, y en los tales indistintamente tiene prelacion quien al tiempo de la vacante se halla con la mayoria de la edad. Peregr. conf. 39. nu. 20. & 24. vol. 1. idem Cancer. d. nu. 302. Surd. conf. 403. tom. 3. vbi ex num. 17. cum seqq. & precipue num. 24. versic. Tertio fortissimus fundamētis hanc partem tuetur, neruo se etiam ac latē, & omnino videndus Fusar. conf. 39. ex num. 10 vsque ad nu. 30. & conf. 40. nu. 18. & seqq. & conf. 41. ex num. 143. cum seqq.

46 Vltra, que no tratandose de la perpetuidad deste vinculo, porque las partes van llanas en que es perpetuo, y consta del testamento de doña Beatriz (al qual se ha de estar en quanto a esta parte,) y solo se trata de la prelacion desta sucesion, en este caso se ha de atender a la prerogativa de la edad, y no a reglas de primogenitura, sin que sea comprehendido el nieto appellatione filij maioris, sino solamente de los hijos el mayor, vt docent don Iuan del Castillo lib. 5. controuers. cap. 92. a num. 19. & seq. donde prueua que llamada la hija cō este adiectiuo maior, non datur continuatio lineæ, nec nomine filij cōprehenditur nepos, vbi perpetuitas in tuto manet, lo qual prueua con Surd. conf. 403. nu. 21. lib. 3. Robles de Salzedo de represent. lib. 3. cap. 14. num. 20. Fusar. conf.

conf. 40. num. 4. & seq. Steph. Grat. discept. Forens. cap.
834. num. 1. con otros muchos, que trae Fusar. conf. 39.
num. 19. & conf. 40. num. 9. & 22. Additionator Mol-
inae de Hispan. primog. cap. 1. lib. 1. num. 22. Idem Fusar.
conf. 41. num. 118.

41 Hazese con esto la disposicion de ambulatoria no de-
terminando persona cierta sino a aquel de los hijos que
se hallasse mayor al tiempo, que se diese la sucession, ex
quo efficitur quod propter generalem hanc incertitudi-
nem nullus, nec ipse primo natus, nec alius censeatur ab
initio comprehensus cum nesciatur quis ex pluribus sup-
positis erit maior tempore obitus possessoris, ideoque
si interim moriatur ipse primogenitus perinde est ac si
non esset ab initio comprehensus, sed tantum quæ su-
per est maior ex filiis quod probat latissimè ex pluribus
Peguera decis. 114. n. 15. vers. Nam licet ipsa dispositio.

42 Y auendosi hallado viva doña Beatriz Despuig y
Rota al tiempo de la muerte de doña Violante poseedo-
ra la qual era mayor, y tia de don Geronimo hermana
de su padre, y capaz de poder suceder, por ser las hembras
las llamadas, y en quienes se ha de entrócar, y principiarse
esta sucession para poder suceder los varones descendien-
tes de las como queda dicho, por no llamarse absolutamè-
te el hijo de las hijas, sino de la que se hallare viva y ma-
yor con hijo varon al tiempo de la vacante. Todo lo qual
concurrió en doña Beatriz sin que aya concurrido en
otra ninguna de las descendientes de Pedro Samboy, y
assi doña Beatriz, por mayor, y por sobrenuiiente, y por
hallarse con hijo mayor varon, y mayor, es la que sola-
mente se halla comprehendida en los llamamientos desta
sucession, sin que lo pueda estar don Geronymo ni su pa-
dre, como queda resuelto con los Autores referidos.

43 Y quando no, le excluyera a don Geronymo la dicha
doña Beatriz, por ser hembra, que negamos le excluye su
hijo don Juan Despuig, y Rota varon, y mayor que el
dicho

dicho don Geronymo como consta del proceso, por confesion del mismo don Geronymo de quien fue su tutor el dicho don Iuan, y no auendose de atender en esta sucesion al derecho de la agnacion por descender de hembras todos, y por estar llamadas las hēbras, bastole al dicho don Iuan el ser varon, y mayor, vt supr. probauimus, numer. 11.

44 Sin que a todo esto se pueda valer el dicho don Geronymo del derecho de la representacion representando a su padre, que era varon, y mayor que la dicha doña Beatriz, aunque difunto al tiempo de la vacante, porque en esta sucesion, y Baronía no puede don Geronymo representar a su padre.

45 Primò, porque en todas las clausulas del testador se llaman los hijos primeros, y mayores de los hijos, y hijas de Pedro Samboy, ibi: *El primer hijo varon de aquel*, Et ibi: *El primer hijo naceador de aquellas*; las quales palabras son personalissimas è immediatas, y conforme a su sentido verdadero y juridico, excluyen la representacion, para que siempre que concurrieren tia y sobrino, se aya de preferir la tia: argument. gloss. in l. ex facto, verb. Sua. ff. ad Trebell. Casanate conf. 59. numer. 9. & 10. vbi, *quod quando testator dixit, substituo filios natos, ex Titio vel de Titio representatio nõ datur nec concursus inter patrũ, & nepotem*, Perez de Lara lib. 2. de aniuers. cap. 2. nu. 19. porque las palabras hijo mayor, son demonstratiuas de hijo, y exclusiuas de nieto: principalmete, porque no contento el testador con señalar al hijo para exclusion de los nietos, haze demonstracion del padre diziendo, *hijo mayor de aquel*, donde el pronombre, *illius* haze tan ocular y personal demonstracion que excluye la extension a otro caso y otra persona que la que demuestra, ex Barbosa dict. 147. num. 1. Castillo lib 3. controuers. cap. 13. n. 43.

46 Y añadiendo otra demonstracion para excluir toda extension y representacion, prosigue el testador diziendo:

*Y si el dicho primer hijo del dicho mosen Pedro Samboy Des-
puig mueriere quãdoque quãdo, y sobreuiuirã a aquel otros
hijos varones, quiero y mando que la dicha herencia sea del
otro hijo q̃ le sobreuiuirã, y assi se haga del vno è el otro has-
ta el postrero, todas palabras demonstratiuas de hijos, cõ
exclusion de nietos y de toda representacion, porq̃ tan so-
lamente permiten inteligencia de lo que literalmente
suenã las palabras, y de lo que ocularmẽte se ve sin ficciõ,
representacion, ni extension: vt latè comprobatur Fusar.
consil. 41. ex num. 105. cum seqq.*

47 Y la misma demonstracion ocular y personalissima cõs-
tituyen aquellas palabras, *Sea del otro hijo que le sobreui-
uira, y aquellas, y assi se haga del vno en el otro hasta el pos-
trero, porq̃ la diction le, que corresponde al pronombre,
ipse, denotat personalitatem, ita vt omnes alios excludat,
etiã hæredes filiorũ. Barbosa dict. 177. nu. 2. & sequenti-
bus nec enim dictio eorum, ad alios referri poterat, quam
de quibus dictum fuerat in præcedentibus dictum autem
fuerat de superstitibus, non de prædefunctis. Faber. in Co-
dice lib. 6. titulo 22. de fideicommissis definit. 7. num. 1.
Barbosa dictione 103. num. 4.*

48 Y para concluir toda ponderacion, añade el testa-
dor, *sea del otro hijo que sobreuiuirã: y assi se siga del
vno al otro hasta el postrero. En las quales, no se pueden
hallar palabras mas eficaces, para la exclusion de la repre-
sentacion de los nietos; pues llama en lugar de los prede-
funtos, no a sus hijos destos, sino a los hermanos sobre-
uiuentes, añadiendo la calidad de sobreuiencia, para ex-
cluir, los difuntos y su linea, mientras ay hermanos vi-
uos, vt in simili ratiocinatur Fusar. consil. 39. num. 17.
& 18. Con q̃ cõ la misma letra deste testamento, queda
excluyda toda representacion, sin que sean necesarias o-
tras ponderaciones, ni otras glossas.*

49 Secundò, porque el auer llamado el testador los so-
breui-

breuijentes, excluye la representaciõ, y otra qualquiera extetõsion, eleganter Cancer. variarum resolut. tom. 3. capitul. 21. de transmiss. ex num. 305. vsque ad nu. 327. vbi est videndus, y Molina de Hispanor. de primogen. lib. 3. cap. 8. num. 19. tiene por tan exclusiuas de la representacion estas palabras, *que le sobreuiran*, que con hablar en mayorazgo de Castilla; y despues de la ley de Toro, q̃ tanto amplio la representation; todavia dexa indeciso el punto; pero resueluẽle en fauor desta opiniõ Azo. Gofred. Castrenf. Bald. Anchar. Corn. Bertrand. Cuman. Alexand. Socin. Aretin. Ripa, Roman. Iasson. Decio, Ruyno, Curt. Anton. Rub. Beroius Riminal. Gozad. Casanat. Alciat. Nata, Porcio, Albano, Valasco, Emanuel Acoſta, & Ant. Gabr. quos omnes, in vnum cõgeſit, & pro hac parte comemorauit Molin. vbi ſupra numer. 20. vltra ipſos ſic quo que tenuerint plures relati ab Auendaño, in l. 40. Tauri gloſ. 18. num. 24. Valenz. Velazquez conſ. 23. num. 101. & 162. & ſeq. ac nu. 164. vbi latiſſimè probat quod in primogenio vbi ſuperuiuens vocatur; excluditur representatio, & ex vocatione ſuperſtitis filius non representat perſonam Patris Surdus conſil. 403. num. 51. lib. 3. Peguera latiſſimè deciſ. 114. numer. 30. part. 1. Peregrin. conſil. 39. numer. 20. lib. 1. ſin otros infinitos Autores que refiere, y ſigue Fuſario conſil. 39. num. 20. & 21. & conſil. 40. num. 22. & conſil. 41 num. 108. & 109. & nu. 142. vbique omnino videndus qui omnes infinitos referunt Autores hanc opinionem tenentes.

- 50 Tertiõ, ſe excluye la representacion, porque el teſtador llama al mayor en edad, atendiendo mas a la prerogatiua de la edad, que a reglas de primogenitura, como queda prouado, y la edad, y ſu mayoria no puede ſer representada, Gamma deciſ. Luſitanix 307. num. 4. Gaſpar. Anton. Theſaur. quæſt. forenſ. lib. 1. quæſt. 20. numer. 12. & quæſt. 55. num. 36. verſil. Et communem Menoch.

Menoch. consil. 442. num. 14. & sequent, maxime num. 19.
Surdus consil. 403. n. 24. 31. 35. 40. & 53. vsque ad finem
lib. 3. Osascus consil. 72. num. 19. & sequent. Peregr.
consil. 39. ex num. 16. lib. 1. Peguera decis. 114. nu. 27.
par. 1. Valascus de iure emphiteus. quæst. 50 Valençuela
Velazquez consil. 23. num. 94. & sequent. Cancerio en
sus Varias d. cap. 21. num. 301. & 302. donde satisface à
Molina, en quanto dixo, que era lo mismo llamar al ma-
yor en edad, que al primogenito: porque es indubitable,
que puede auer mayorazgos, en que se suceda por la pre-
rogatiua de la edad, y no por el derecho de primogenitu-
ra, y en los tales indistinctamente tiene prelación, quien
al tiempo de la vacante se halla con la mayoría de la edad
postpuesta toda representacion, Cancer. vbi supra dict. nu-
mer. 302. Surdus dict. consil. 403. tom. 3. ex numer. 17.
cum sequent. vbi fortissimis, & doctissimis fundamen-
tis hanc partem tuetur late etiam omnino videndus Fu-
sar. consil. 39. ex num. 10. præcipue num. 28. & consil. 40.
num. 27. & 28. vbi est omnino videndus, & consil. 41.
num. 113. vers. Quæ hæcenus diximus.

31 Quarto, porque estamos entre transversales: assi res-
pecto del ultimo possedor, como de los testadores: q̄ es
fuerte argumento, para excluir la representacion, como
defienden latamente Mangil de imputat. quæst. 77. nu-
mer. 172. Thesaur. quæst. forens. lib. 1. quæstio. 25. nu-
mer. 45. donde cō muchos prucua, q̄ es question indubi-
table, y sin dificultad, Spino in speculo testament. glos.
19. num. 52. & 56. quam opinionem dicit verissimam,
& seruandam, & Costa de patruo, & nepote defendit cau-
sam patruī tamquam iustiore, & equiore, & sic fir-
miorem esse sententiam hanc in consulendo, & iudican-
do Fusario consil. 39. num. 31. donde juntò mas de trein-
ta Autores Milanens. decis. 9. nu. 62. & multis sequen-
tib. vbi plenè cōprobat, & dicit hunc casum esse citra om-
nem difficultatem, Menoch. consil. 269. vbi late, & fa-

cit hanc differentiam an agatur de successione communis
 ascendentis, vel de successione transversalis, & dicit ma-
 iorem nato præferri, et si ambo essent in eodem gradu, &
 proximitate: quam etiam sequitur Robles de Salcedo,
 siendo como es acerrimo defensor de la representacion,
 y en terminos de la ley Castellana, que expressamente la
 concede, en nuestro caso la denigua en el libro 2. de repræ-
 sentacione c. 29. n. 34. dñe dize: *Supra dicta intelligenda
 sunt de transversalibus ultimi possessoris, seu descendentibus
 ex maioratus institutore, non vero de transversalibus pri-
 mogenij institutoris, nam tunc representatio cessaret.*

52 Desienden esta opinion de los repetentes los muchos,
 que junto don Iuan del Castillo lib. 3. controuers. capit.
 19. num. 119. de los consulentes junto Fusario de substi-
 tut. quæst. 485, num. 106. mas de 50. Autores quibus ad-
 dit multos alios, Casanate cons. 59. n. 2.

53 A estos se llegan las decisiones de diuersos Senados,
 que han juzgado en fauor desta opinion Benintendo de
 cis. 88. num. 4. Thesaur. decis. 65. Cesar. Barz. decis. 63.
 num. 9. Peguera decis. 114. en la impresion de Venecia,
 y en la de Cataluña 116. per totam, Hieron. Laurent. de
 cis. 37. Gamma decis. 174. ex num. 4. cum eius additiona-
 tore Milanens. decis. 8. & 9. con otras muchas decisio-
 nes que refiere, y sigue Fusario consil. 39. num. 30. per
 totum vbi refert quinquaginta Autores testantes, ita se-
 pius fuisse iudicatum apud diuersa orbis Tribunalia, vt
 videre licet dicto num. 30. per totum.

54 Y en el Reyno de Valencia donde estan los bienes so-
 bre que se litiga, y donde las partes son originarios, y do-
 miciliarios se excluye expressamente la representacion en-
 tre transversales, como lo son los que litigan, vt cautum
 extat in foro 1. tit. de intestatis, vers. Et si aquel que mor-
 ra sens testament, quam legem optimè exornat dict. Hie-
 ronym. de Leon decis. Valent. 4. nu. 33. 34. & 36. lib. 1.
 vbi ait: *quod existentibus tantum collateralibus, non datur*

in illo Regno representatio. Y lo prueua de derecho comun, y municipal de sus fueros, y trae muchas sentencias de aquel Senado, con que estamos fuera de toda duda por estar así expressamente dispuesto en aquel Reyno, y comprobarse con textos, y autoridades de Doctores reputados, consulentes, y casos juzgados por Pontifices, Reyes, y Reynos diuersos, que la representacion esta excluyda entrâsuerfales, y colaterales en todos Derechos, Reynos, gentes, y naciones, vt videre licet apud Fusarium vbi supra, & Doctores ab eo relatos.

55 Quinto, se excluye tambien la representacion en este caso, porque ha de suceder a esta Baronía el pariente mas cercano de doña Beatriz Despuig testadora, tanto, porque la misma testadora llama al pariente mas cercano, como consta de la clausula vltima de su testamento; como porque es conclusion segurissima, q̄ siempre que la sucession haze transito a linea nueva, y diferente de la que dōde andaua la sucession, ha de entrar a suceder aquel que propriamēte se hallare en grado mas cercano al testador. Aymon, Craucta consil. 950. n. 1. vers. Secundo, vol. 5. Mática de tacitis conuent. tom. 2. lib. 23. titul. 29. num. 10. Peregrin. de fideicommiss. artic. 20. num. 5. Petra de fideicommiss. quæst. 10 num. 5. Guido Pancirol. consil. 107. numer. 14. Gabriel consil. 85. num. 14. cum sequent. Steph. Gratian. discept. forens. tom. 3. cap. 456. num. 33. vsque ad num. 39. Farinac. decis. 627. numer. 5. tom. 2. nouissimatus, par. 2. Fusar. de substit. quæst. 484. num. 19. 20. & 21. ibi: *Declaratur secundo, quod si fiat transitus post mortem grauati ad diuersam conditionē personarum, vt a masculis ad feminas, vel ab descendontibus ad transuersales, vel de vna linea ad aliam lineam attenditur proximitas testatoris,* y en el num. 42. afirma por verdadera esta opinion.

56 Y auiendo de suceder el pariente mas cercano, se ha de entender de aquel que naturalmente, y verdaderamente lo

62

lo fuere sin ficcion, ni representacion, nam in fideicommissis, & cæteris dispositionibus verba sunt naturaliter, & verè non autem civiliter, & fictè intelligenda l. fideicommissum, ff. de condict. & demonstr. l. ultim. C. de his qui veniã ætatis vbi comuniter Doctores, & alij quos refert Robles de Salcedo de representatione lib. 3. cap. 12 nu. 6. & 7. & Doctores supra relati.

57 Por este fundamento tienen infinitos Autores, que en el llamamiento del pariente mas cercano esta excluyda la representacion que refieren Molina lib. 3. de primogen. cap. 8. num. 11. Fusar. de substitut. quæst. 485. ex numer. 33. vsque ad num. 37. & cons. 91. num. 4.

58 Cuya opinion se comprueba con el §. si plures iuncto §. 1. instit. de legitima agnatorum success. l. libertus præterito 23. §. 1. ff. de bonis libertorum, donde la razon de estar excluyda la representacion, esta en ser llamado a la sucession el pariente mas cercano; y aunque Molina vbi proximè num. 13. trata de responder a este texto, es extraña, y opuesta a la razon del mismo texto su respuesta, como reconocieron Gãma decis. 206. ad finem, Osafcus consil. 72. ex num. 10. vsque ad num. 23. Gaspar Anton. Thesaur. quæst. forens. lib. 1. quæst. 36. versic. Eamdem opinionem.

59 Vtrumque sit Molina habló en mayorazgos, con que no tiene lugar su opinion en vinculos, y fideicomissos, como es el nuestro. en que no se sucede por derecho de primogenitura, sino solo por razon de propinquidad, vt probat, ita distinguendo Cancer. lib. 3. variarum capit. 21. num. 318. vsque ad num. 332. y el adicionador de Molina dict. lib. 3. cap. 8. num. 11. ad finem.

60 Y procede en nuestro caso con menos escrupulo esta doctrina por estar excluyda la representacion por fueros de Valécia; a los quales se ha de estar, por ser los bienes. y litigantes de aquel Reyno, y por presumirse auer se conformado con ellos los testadores, l. omnes populi, & ibi Do.

Doctores, ff. de iusticia, & iure Menoch. consil. 822. nu-
mer. 17. & alij plures coogessi à Fusar. de substitut. quæ-
stion. 481. per totum, Seraph. decis. 1216. n. 3. & 8.

61 Y atendiendo a la propinquidad se adindico el Reyno,
y Corona de Aragon al Infante don Fernando hijo de la
Reyna de Castilla doña Leonor hermana de los ultimos
Reyes don Inan, y don Martin de Aragon sin atender al
derecho de representacion que pretendia tener el Rey dñ
Iuan de Castilla, como hijo mayor del primogenito co-
mo advierte Zurita libr. 11. de los Anales de Aragon ca-
pit. 83. part. 3. en aquellas palabras: *Tambien idaua por
muy constante, que el Rey don Iuan de Castilla hijo del Rey
don Enrique, que fue hermano mayor del Infante don Her-
nando, no se anteponia al Infante su tio, antes repelia al
sobrino, porque entrabos eran parientes del Rey don
Martin, y el Infante era mayor, y mas propinquo en gra-
do, y no le embargaua que el Reyno fuesse del primogenito,
porque el Rey don Enrique padre del Rey don Iuan de
Castilla, no auia sido Rey de Aragon, y no le fue debuelto
el derecho de la primogenitura que se suele dar al mas pro-
pinquo, y mayor: y assi no le pudo passar en su hijo, por la
muerte del Rey don Martin boluia a su sobrino varon, y
mas propinquo en grado, y mayor, y hijo de hermana de to-
das partes.*

62 Palabras todas que quadran admirablemente a nues-
tro caso, porque doña Beatriz Despuig y Rotla aguela de
don Iuan Despuig y Rotla, que oy litiga, que fue la que se
opuso a este pleyto era parienta mas cercana en gra-
do a la testadora, que don Geronymo que era el pri-
mero que se ha opuesto al pleyto, y como la parienta mas
cercana ha de ser admitida, y preferida, sin que le pueda a-
prouechar a don Geronymo el derecho de la representa-
cion, segun consta de lo que se ha dicho: y si se atiende a
la persona de don Iuan Despuig y Rotla su hijo padre del
que oy litiga, que tambien se opuso a este pleyto con su
ma-

madre, ha de ser preferido por ser varón, y mayor que el dicho don Geronymo por las razones que quedan consideradas, sin que sea de obstaculo el auer sido el primogenito el padre del dicho don Geronymo, porque no le fue debuelto el derecho de la primogenitura, que se suele dar al mas propinquo, y mayor, como concluye Zurita en el lugar referido.

63 Sexto, se excluye totalmente la pretensión de don Geronymo, por no auer su padre, ni ninguno de todos sus ascendientes poseydo esta Baronía en su vida, ni con esperanza fixa, en que conuienen las partes, y se conuence del memorial en hecho, y no auiendo poseydo ninguno de sus ascendientes, no puede auer derecho de representaciõ, ni menos derecho de transmissiõ, vt concludunt infiniti Autores relati à Gaspar Anton. Thesaur. quæst. forens. lib. 1. quæst. 35. num. 16. & 32. vbi refert in terminis primogenituræ, 47. Autores qui dicunt hanc esse communem opinionem, & magis communem, & num. 44. ait apud eum esse indubitabilem, & sine controversia, Pegueræ decis. 114. num. 23. versic. Ex quibus patet. 1. latissimè Fusarius cons. 39. ex num. 29. vbi refert quam plures dicentes hanc esse iustiore, & consulendo, & iudicando ab ea nõ esse recedendũ, quia impossibile est quod quis transmittat hæreditatem aliquomodo non delatam, cum prius transmittere, quam habere præposterum sit, & consequentia transmissionis sine suo antecedente esse non potest, ratio tan natural, y eficaz, que obligò a Robles de Salcedo a negar la transmissiõ, y la representaciõ en el libr. 3. cap. 7. num. 30. y Molina con ser tan defensor de la representaciõ hablando en este caso en el lib. 3. de Hispan. primogen. cap. 7. num. 3. dixo: *Non enim concedimus admittendam esse representationem primogenituræ parentis in filio cuius pater aliquo tempore ius primogenituræ non habuit, ex quo exclusit secundum genitum, & inclusit omnes illos qui ex eius linea processerunt.* Don Iuan del Cas-

tillo lib. 5. controuers. cap. 96. num. 3. Auendaño in l. 40.
Taur. glos. 7. num. 1. versic. sin vero in patre defuncti non
fuit radicata.

64 La causa desto es, porque en estas suesiones linea-
les se consideran los estremos a quo, & ad quem, porque
si el primer estremo está excludo, ò no, fue legitimo, ò no,
lo huuo, nada influye en el estremo vltimo per textum in
l. Seia, ff. de donat. causa mortis, ibi: *Quæ nondum in per-
sona filiorum initium acceperat.* l. Titio vsusfructus, ff. de
condit. & demonstr. ibi, *nec initium accepit.*

65 Y no obsta dezir, que la calidad, y esperança de suce-
der que tenia el padre de don Geronymo, como primo-
genito la adquirio, no solo para si, sino para todos sus des-
cendientes, y que esta se passò en don Geronymo, como
hijo, y descendiente suyo, ex Molina de Hispanorum pri-
mogen. lib. 3. cap. 7. num. 37.

66 Responde se facilmente. Primò, porque el llamamien-
to deste vinculo, no es de hijo primogenito, sino de hijo
mayor en que el testador no mirò, sino a la calidad de la
edad, y no a la primogenitura Felin. in rubr. nu. 10. de ma-
ioritat. & obed. Tiraq. de primog. q. 1. n. 10. & 11. Gam-
ma decis. 303. n. 3. & 26. Thesaur. decis. 65. n. 1.

67 Y la calidad de la mayoria, y edad, no es transmisible.
I. eaq; C. de in integr. restit. l. Emilius largianus, ff. de mi-
nor. & sic nepos ex primogenito qui sit minor patruo ve-
nire non potest ex iure transmissionis Alexan. conf. 123.
n. 2. lib. 1. & conf. 4. nu. 5. & seq. lib. 4. vbi attestatur hanc
esse veriore, & magis cõmunem, & ita fuisse iudicatum
pro Rege Roberto contra nepotem, quem sequuntur mul-
ti alij, relati per Peregr. conf. 39. nu. 28. lib. 1. Handedeus
conf. 70. nu. 18. & seq. lib. 2. Surd. conf. 403. nu. 32. lib. 3.
Thesaur. quæst. forens. q. 20. n. 12. p. 2. quia ætas, & ma-
ioritas ætatis est quid mere personale, & non potest sepa-
rari a persona ideoque cum illa extinguitur, vt latè prose-
quitur plurimos referens Autores Fusar. conf. 39. nu. 13.
& conf. 40. n. 12. & 13.

Secun-

68 Secundo, porque la primogenitura, no se puede por ningun caso cōsiderar en la linea trāsuerfal, como es esta, sino en la ascendēte, porq̃ el hermeno no engendra el hermano, ni vn trāsuerfal, otro trāsuerfal, sino que cada vno se considera por su persona en yqual grado, y distinto: y assi como nueua linea que se introduze, y busca, ha de començar en el mayor, que naturalmente tuuiere este nombre, y no por impropiedad, y transmission, Afflictis in cap. 1. §. omnes filij num. 11. vsque ad 32. si de feudo fuerit controuers. Lanarius cons. 1. numer. 65. & 66. Rolandus cons. 39. num. 49. & 50. volum. 4. ibi: *Quod aliter dicendum est in trāsuerfali qui non transmittit qualitatem, nisi postquam fuerit in eo radicata unde primogenitura quae fuerat ante non est habenda in consideratione cum non extiterit tempore quo actus deducendus est ad effectum,* que son singulares, palabras para entender que en la continuacion de la linea derecha por donde va discurriendo la primogenitura de vno en otro descendiente, es justa, y facil la transmission; pero en el principio de la trāsuerfal a que el fideicomiso haze nuevo transito, por no dexar hijos, ni descendientes, el vltimo poseedor, no puede guardarse la misma regla, porque el trāsuerfal no se incluye, sino es purificandose en su persona la calidad de primogenitura.

69 Tertiò, porque quando estuuiera llamado el hijo primogenito (que no lo esta) fue debaxo de condicion de la sobreuiuencia, y es regla cierta, que el derecho condicional no es transmisible, l. vnica, §. sin autē, C. de caduc. tol. Surdus cons. 403. ex num 46. Hondedeus cons. 70. num. 10. & 15. lib. 1. Cancer. variarum tom. 3. d. cap. 21. num. 85.

70 Quartò, porque no auiendo poseydo, ni radicándose esta sucefsiō, ni en el padre, ni en ninguno de los ascendientes de don Geronymo, no ha auido derecho que poder transmitir, ni representar, vt supra remanet probatum prin

principalmente, quando ay persona en quien propia, y naturalmente sin ficcion, ni extension, transmission, ni representacion se pueden verificar las calidades, y condicio de esta disposicion como en la aguela, y padre, de don Iuan Despuyg y Rotla, en los quales concurren todas ptopia, y naturalmente, como queda prouado en este articulo ex notatis per Socinum in l. heredes mei, §. cum ita num. 13. ff. ad Trebel. Cancer. dict. cap. 21. n. 145.

71 De todo lo qual consta la poca justicia que asiste a dō Gaspar, porque no tiene llamamiento, ni le asisten con-
jecturas, ni tiene prouado su descendēcia, ni el grado del parentesco. Ni tiene derecho ninguno a esta Baronía, y menos le tiene el Conde de Albalar, porque tásolamente se hallaron preferidos los varones descēdientes por linea masculina a las hijas, y descendientes de Pedro Samboy; pero no las hembras de quien desciende el Conde, que no tuvieron llamamiento, ni prelacion, y don Geronymo Sans no puede concurrir con don Iuan Despuyg y Rotla, porque le faltan las calidades de mayoria, y sobre-
uiencia, y las demas que se han considerado: y assi es notoria la justicia que asiste a don Iuan, como esperamos se ha de declarar en su fauor, y contra los demas.
Saluo en todo, &c.

El D. Serra.

Jesus, Maria, Joseph.
Santa Theresa.

Por.

Don Jeronimo Sanz de la Hosa Cavallero del
orden de Calatrava.

Con.

Don Christoval Despuig, Don Luy, Sorell Conde
de Albalat, y Don Juan Rotla y Doña Ana Ferrer.

Sobre.

La Succession de La Baronia de Alcantara, y Lu-
gares de Benexides, y el Rasol.

Caso del Pleito.

1. Doña Beatriz Despuig y Cabanilla, muger que fue de Don
Luy de Cabanilla, Sournador de La Ciudad y Reyno de Valencia, Se-
ñora y posehedora de La Baronia de Alcantara, y Lugares de Benexides
y el Rasol, ito en dicho Reyno, hizo, y ordeno su Ultimo testamento en
27 de Noviembre del año 1509. recebido por Bernardo Dairo; en el qual
instituyo por su heredero Universal al dicho Don Luy de Cabanilla su
marido, durante su Vida tan solamente. Y Despues de Los dias de su marido
instituyo a Mosen Ausias Despuig su primo hermano, tambien durante
su Vida tan solamente; Y Despues de Los dias de entrambos, llamo a
su hijo mayor de dicho Ausias, que se dezia Jayme, con Condicion y
obligacion expresa de haverse de casar con muger, que fuese de La fami-
lia de Cabanilla, Villarrasa, y que huviese dote de quarenta y cinco mil

Real.

Sueldos, y dicha condicion y obligacion de haerse de casar en esta forma la repite
tantas Vezes, ya mandando lo, ya disponiendo que en caso de contravencion no quie-
ra que suceda en su herencia, de tal manera que Dio claramente a entender
era sola aquella su Voluntad.

2. Y en caso que el Dicho Jayme no cumpliera con esta obligacion, quiere que suce-
da el hijo segundo de Dicho Ausias, llamado tambien Ausias menor con
la misma condicion y obligacion de haerse de casar con muger de Cauanilla,
o Villanarava.
3. Y caso que ninguno de entrambos quisiere casar con muger de Cauanilla, o Villa-
nara, quiere que el Dicho Governador su marido pueda disponer libremente de
los bienes de su Herencia.
4. Pero caso que alguno de los hijos de Ausias el mayor cumpliera con la dicha
condicion, quiere que suceda en dicha herencia, y que si aquel muriere sin hijos
legitimos y naturales, tengan lugar en tal caso los vinculos puestos en el Testa-
mento de su padre Moren Juan Despuig, en aquella parte tan solamente que
prefiere las hijas de Moren Pedro Samboy Despuig, que era otro primo hermano
de dicha testadora, a las hijas de los hijos de Ausias.
5. Por lo qual es fuerza de haerse de entender, como prouaxemos con evidencia
que se entiende, que los hijos legitimos y naturales de Jayme y Ausias el menor
que puso en condicion, solo fueron los hijos Varones, pues las hembras (en el Tes-
tamento de Juan Despuig, a que se refiere la Testadora) estan preferidas las de
la linea de Pedro Samboy, a las de la linea de Ausias el mayor.
6. Y Ultimamente dispone en Dicho Testamento, que dicha Baronia y lugares
hayan de poseerlos sus sucesores, inseparables perpetuamente, sin que por causa
alguna, tiempo, ni necesidad puedan dividirse, ni agensarse: Y caso que alguno
de sus sucesores por acto entre vivos quisiere agensar, o dividir dichos lugares,
o intentar lo, por el mismo caso se priva de sus bienes y herencia, posesion y seño-
rio, y llama en pena desta Contravencion al mas propinquo pariente suyo
por linea masculina, que por justicia pueda suceder en dichos bienes, como de todo
esto consta en la clausula del Testamento que se pondra a la letra al fin de
esta allegacion num. 53. articulo 5.
7. La misma Dona Beatrix Testadora en 30. de Nouiembre de 1511. hizo un
Codicillo recebido por el mismo notario, en ocasion de haerse cumplido ya ella en
vida muchas de las cosas que Desaua en su Testamento, y a quenta desto vuelve
a tratar de la Condicion que havia puesto a los hijos de Ausias el mayor, que
havian de suceder en sus bienes, y herencia, Y como en el Testamento Dio
tan expresamente a entender esta Voluntad, y Deseo que tenia de que

9. *Y asme Despuiga quien de adjudicó esta Baronia por dicha sentencia arbitral
y que para darla por el Testamento de Doña Beatriz en la forma di-
cha, no cumplió con la condicion impuesta, ni sobrevivió al dicho Eouina don
Cay. de Cananilla, porque casó con Doña Isabel Berenguer, como parece*

por la Declaracion ab intestato en favor de Don Pedro y Doña Ana Despuig
hijos de los dichos Don Jayme Despuig, y de la dicha Doña Isabel Berenguer
mem. num. 52. y la Deponen muchos Testigos del memorial en hecho num. 83.
y murio en el año 1522. Dos años antes que muriera el dicho Gobernador Luy
de Cauanilla, el qual murio por el mes de febrero del año 1524. como de todo esto
consta por dicho memorial en hecho num. 52. et 54.

10. También consta de esta premorienza de Jayme por la dicha Declaracion que
ante el mismo Gobernador Luy de Cauanilla se hizo, de que el dicho Jayme
havia muerto sin Testamento, y Desando dos hijos, que fueron Don Pedro, y
Doña Ana, como se ve en el Arbol y parece por el memor. num. 52.

11. Con lo qual ni Jayme ni los Descendientes de aquella linea pudieron
poseher esta Baronia, asi por no haver casado con muger de Cauanilla, y li-
llarasa, como por no haver sobrevivido al Gobernador, pues solo en caso de
sobrevivirle estava llamada Ausias el menor y sus Descendientes. Se tuvie-
ron por excluydos de esta sucesion, asi porque dicho Ausias tampoco cum-
plio con la Condicion de casar con muger de Cauanilla, y Villarasa, por
quanto casó con Bartholomea Mico en el año 1518. segun consta de la Ca-
pitulacion matrimonial, que está en el mismo memorial num. 65. y por lo
que Deponen muchos Testigos memor. fol. 6. B. num. 43. Como tambien por la
Sentencia arbitral, en la qual se excluyeron de dicha sucesion, y el, y su
hijo Don Onofre se tuvieron por excluydos, sin que jamas intentaran pedir cosa
alguna, hasta que su nieta Doña Camilla Començó a litigar, quando aun ten-
dria en su poder, y Abuelo hubieran tenido algun derecho, y se explica por
haver faltado Varones, y por ella hembra, y en concurso de hembras estas presi-
didas las de Pedro Samboy.

12. Murio el dicho Gobernador Luy de Cauanilla en el año 1524. segun queda
referido, sin Desar Vinculo alguno en los bienes de su herencia, ni Usar de la
Facultad que Doña Beatriz Testadora le concedio, de poder Disponer desta
Baronia, en caso que los hijos de Ausias el mayor no cumplieren con la con-
dicion, ni se acordó de esto en su Testamento, ni dijo palabra alguna en general
ni en especial encaminada a la Disposicion de los bienes.

13. Despues de muerto el dicho Jayme Despuig, entró a poseher estos bienes, aun-
que sin titulo, como se prouara su hijo Don Pedro Despuig, el qual en su Ultimo
Testamento, que está en la tercera addicion al memorial en hecho hecho a
la instancia de Don Jeronymo Sanz fol. 1. de esta Baronia y Lugares
del Hospital General de Valencia, la posesionada, y a sus mugeres q. se llamaua

Doña

Doña Eufrosina Sansol el Vniuersal con lo qual Contruino a la disposi-
cion y Voluntad de la testadora Doña Beatriz, que quiso que estos lugares
ni se agenasen, ni se diuidiesen.

14. Y asi muerto Dicho Don Pedro, Don Luy Despuig sobrino suyo, y hijo de
su hermana Doña Ana trató de cobrar dicha Baronia y lugares, y movió
pleyto contra el Hospital y Doña Eufrosina, y ante de darse sentencia murió
Desando por su heredero a su padre Don Luy Despuig, y a Doña Violante
hermana de Dicho Don Luy, Y en 11. de Diciembre de 1578. se pronunció
Sentencia en favor de Dicho Don Luy, y contra el Hospital y Doña Eufrosina
la qual Confirmó el Sacro Supremo Real Consejo de Aragon en 9. de febre-
ro de 1582.

15. Tambien en el año 1567. Salio a pedir esta Baronia Doña Camilla Despuig
hija de Don onofre y nieta de Ausias el menor siendo ella la primera de esta
linea que pretendió tener derecho á dicha Baronia, pero nunca la pudieron
conseguir ella ni sus sucesores, antes bien Don Luy como marido de Doña Ana
hija de Jayme, y como heredero de su hijo Don Luy fue poseedor, y Despues de
los dias de dicha Doña Ana su muger, Contraxó segundo matrimonio con Doña
Francisca Paula Valenti, Los quales tuvieron entre otros hijos a Don Christoual
Despuig, que hoy posee dicha Baronia, sin ser de ninguna de las lineas de
Jayme ni de Ausias el segundo, ni Pedro Samboy, a titulo, segun el Rite, de
ser de la familia de Despuig el mas proximo pariente por recta linea masculina
y a titulo de haverle hecho heredero suyo Doña Violante Despuig una de las nietas
de Jayme, que en el año 1597. obtuvo Sentencia a su favor sobre esta Baronia contra
Dicho Don Christoual, y Don Luy Despuig su hermano.

16. Tambien huio otras preterisiones por aquellos mismos años asi entre Don Christoual
y los nietos de Jayme, como entre los mismos nietos, y Doña Beatriz Sans y de Rotta
Vinieta de Pedro Samboy, y de esta linea, la qual comenzó a litigar en 2. de junio
del año 1610. y se dieron y pronunciaron sentencias ya en favor de uno, ya de
otros, que por no alargar el hecho nos remitimos a lo que de ellas se oira en el dis-
curso de la allegacion.

17. Y pareciendole a Don Christoual que el derecho que tenía no era muy firme
y que los contrarios se inquietarían Demasiado, en 19. de Abril de 1615. hizo
una Concordia con Doña Ana Despuig, una de las nietas de Jayme, y con
Doña Ana Ferrer Vinieta, la qual concordia pasó por ante Francisco Perez
notario del Valencia, que está puesta en la primera addición al memorial del
hecho fol. 9. B. n. 15. por la qual consintieron y concertaron que se diuidieran
la

Las rentas de dicha Baronía en esta forma. que entrambas Doña Ana y Juana
sen en cada un año quinientas Libras de renta, y lo demás que resultare de
dicha Baronía y lugares fuese para dicho Don Christoual y en esta División
de rentas convinieron las dichas partes, y la aprobaron, ratificaron, y amologaron.
Como en dicha Concordia se contiene.

18. Y visto Don Christoual esto era Contravenir Directamente al Testamento de
Doña Beatriz y Voluntad, que no solo havia puesto pena a los que diuidiesen
pero aun a los que lo intentasen, emiendose no incurrir en ella, protesto en la
misma Concordia, que por ella no le fuese causado perjuicio alguno en los de-
rechos que tenia a aquella Baronía, como si este protesto fuese bastante y poderoso
para librarse de la pena en que incurrió, contraviniendo, como de hecho contravino
a la disposicion testamentaria de dicha Doña Beatriz.
19. Este es en suma el hecho de este pleyto: En el qual litigan el Conde de Albalat, como
Descendiente de Ausias el menor; Don Christoual Despuig, segun pretende, como
Varon por recta linea masculina de la familia de Despuig, y como hereyero
de una de las mitades de Jayme; Don Juan Rotla como Descendiente de la linea
de Pedro Samboy; y Doña Ana Ferrer, como Descendiente de la linea de Jayme
aunque estos dos solo piden por haver sido citados por el Conde de Albalat si su-
pueserian interese. Y finalmente y de presente Don Jeronymo Sanz mi parte
como Descendiente de la misma linea de Pedro Samboy, aunque con mayor titulo
que Don Juan Rotla.
20. Porque Don Juan Rotla prorigue la pretension de su Abuela Doña Beatriz Sanz
y la dicha Doña Beatriz Sanz no era la que tenia derecho a esta Baronía por
tener un hermano mayor Varon, que era Don Juan Sanz de la Hora padre de
Don Jeronymo, y asi el dicho Don Juan Sanz y sus sucesores eran y son los que
tienen derecho a dicha Baronía, segun la Descendencia que se vera
en el Arbol.
21. Porque las hijas de Pedro Samboy, que llamo Doña Beatriz la Testadora
fueron solas dos, Doña Angela, y Doña Maria.
22. Doña Maria fue hija segundá, y Doña Angela fue la primera del matrimo-
nio que contraxo con Don Luy Sanz, tuus por hijas a Doña Ysabel Sanz, y a
Doña Angela Sanz.
23. Doña Ysabel murió sin sucesion, y Doña Angela Sanz del matrimonio que
contraxo con Don Jeronymo Sanz de la Hora tuus en hijo primogenito a Don
Juan Sanz padre de Don Jeronymo, y segundo genito a Don Luy, que murió sin
sucesion, y a Doña Beatriz Sanz Abuela de Don Juan Rotla.

Con lo qual es bien Constante que no hauiendo eenido Dona Angela Sans nieta de Pedro Samboy mas hijo con succession, que a Don Juan Sans, y a Dona Beatriz, han de ser preferidos Dicho Don Juan y sus Descendientes a la Dicha Dona Beatriz, y los suyos por el sexo mas noble de la masculinidad, y por no permitir diuision alguna esta Baronia y Lugares.

25. Esto supuesto Los articulos que ha de contener nuestro alegato prouidran, Como ninguno de los Descendientes de Jayme y Ausias el menor puede pretender derecho alguno en la herencia de Dona Beatriz Despuig y Estalora, y menos Don Christoual por lo siguiente.

Articulo primero.

Que por no hauer Cumplido Jayme, ni Ausias el menor con la condicion de casar con muger de Cauanillas, o Villarrasa que Daron excludidos de esta Succession.

1. Principio asentado es en la Theorica, y practica, que en qualquiera llamamto o Disposicion condicional, en faltando la condicion, falta la Disposicion, como si a principio numquam facta fuisse. Corneus Cons. 70. num. 2. Vol. 3. ibi. Quia Dispositio sub concepta defecta conditione nullo, l. cedere Diem De Verborum Significatione, l. 1. Legatum de conditio. in ext. cum infinitis similibus. et paulo infra ibi: Nam et quando est conditio de futuro, et deficit actus subdita conditione conceptus censetur potius non factus, quam inutiliter factus. Idem no. text. in l. 1. in principio ff. De regula Cato. 1.
2. Idem probat test. in l. qui heredi 44. §. fin. ff. De conditionibus, et demonstra. ibi: Nam et cum servus est amento liber, et ex parte heres ita scriptus esset, si heredes Decem De diuersis conbat, non aliter cum liberum heredem que futurum, quam si tota Decem coheredibus dedisset Paulus hoc iuxta utimus?
3. Idem probat test. in l. cedere Diem ff. De Verborum Significatione, et in l. item quia, ff. De pactis, lege necessario §. quod si pendente ff. De periculo, et commodo rei vendite, l. 1. ff. De regula Cato. ibi: Quid enim si qui ita Legauit si post calendas mortuus fuerit non esse datum Legatum.
4. Petrus Sordus Decis. 120. per totam precipue m. 7. ibi: Cum Vero filie estant ea conditio dicitur deficere, et conditione non impleta, Dispositio habetur pro non facta: l. pecuniam ff. si certum petatur, Vbi Alex. Socin. et Iason. l. hec venditio ff. De contrahenda emptione. Peregrinus d. art. 43. num. 16. et art. 52. numero 6.

5. Cravet. Cons. 678. num. 4. Dico, Pro eo enim prout est, conditione Deficiente, ac si
opportet omnino exceptiones ipse peremptorie non essent, que propositae sub Condi-
tione sunt. l. pecuniam, Vers. Perinde est enim, ibique Castren. et alij ff. de
Cert. peta.
6. Lo mismo Dico Cons. 935. n. 1. et cons. 974. num. 16.
7. Y asi Dico Josephus Sere Decis. 31. n. 44. que La Condicion, ora en la sujecion, ora en la
ejecucion, ora en la revocacion, mien-
tras no se cumpliere, era como si no se huviera desado cosa alguna, ibi. Nam
igitur colligitur ex superioribus, quod Vera Condicio suspendit acquisitionem
quouque adimpleatur, siue sit posita substantiae Dispositionis, siue executioni, siue
ademptioni, et revocationi Dispositionis, nam in ipsi omnibus casibus Vera condicio est
et ante adimplementum illius non debetur relictum.
8. Y asi Dico Rau. lib. 1. De Analogia c. 27. n. 45. que el llamamiento condicional
mientras no se cumpla la condicion, ni enia alma, ni espíritu; que en esto deus
De fundase Francisco Buxato cons. 307. n. 33. Vol. 3. quando Dico que el que
pretende por alguna Disposition condicional, ha de prouar el cumplimiento de
La condicion, de la misma manera que el que se funda en algun estatuto, ha de
prouar la calidad de dicho estatuto en que se funda.
9. Huc et etiam pertinet lo que Dico Ruin. Cons. 63. n. 4. Vol. 4. hoc est, que quando se
exhibe con prouar el adimplimento de la Condicion, et sic Dico, Quod condicio
tempore litis motae erat Vere impleta, quia Vbi aliquid conditionale deducitur
in Iudicio, Debet Purificatio conditionis liquidari. l. hoc iura de
Verb. oblig.
10. Y en nuestros mismos terminos, que La condicion de hauey de casar con la per-
sona que Señala el Diponiente, es necesario adimplenda, prouat exprese Cra-
uela Consil. 1. nu. 5. tom. 1. ibi: Aliud est quando relinquitur mulieri, si nupserit
tali, quia tunc inuitatur mulier ad matrimonium, non illud impeditur, ideo
si ille dignus sit, ipsi nubenda est. Et paulo inferius, ibi: imo condicio si nupserit
Titio nullum habet impedimentum matrimonij, cum statim possit nubere Titio
licet non alij, ideo data dignitate Titij, aut cessante eius indignitate, tenetur mu-
lier nubere Titio, si Velit legatum.
11. Esta es Doctrina innegable, que se funda en La ley 1. c. de institutionibus, et
substitu. ibi: Cum Auum maternum ea Condicione filiam tuam heredem Consti-
tueret, proponas si Antilli filio nupserit, non prius eam heredem existere, quam
Condicioni paruierit, aut filio Antilli recusante matrimonium impedita fue-
rit, manifestum est.
12. Lo mismo prouea Francisco Mantica De coniectur. Ultim. Volunt. lib. 2.

tit. 18. n. 2. Ibi: Unde si alicui Legatum fuerit relictum sub conditione, si cum
Lucilla nuptias Contraxerit, Debet parere conditioni, alioquin excluditur a Lega-
to, si honeste potuerit tales nuptias Contra here, Ut continetur in iuribus supra citatis
et in l. Uter ex fratribus ff. De condit. et demonst.

13. Lo mismo prouea Masera. lib. 1. Variarum resolutionum cap. 73. nu. 9. Ibi: Preterea
est sciendum quod licet conditio nubendi cum consensu alterius De legato rejiciatur.
Ut dictum est, tamen secus est si fuerit dictum si matrimonium cum tali Contraxe-
rit, nam hec Condicio Valet et reddit Legatum conditionale, qua non impleta
Legatum non debetur.

14. Lo mismo Dico el Señor fiscal Carante. cons. 1. n. 45. Ibi: Secunda conditio
(sub qua concessa grauat) resultat ex illis Verbis, Et en dicho tiempo Catarina
Serra in matrimonio collocada. que Verba inducunt conditionem necessariam
significandam Ut fidei commisso Locus esset, l. cum ita Legatum, l. Titio centum. d. 1. de
condit. et demonst. l. 1. c. de institutio. cap. de illis, de sponsalibus. Et en confir-
macion. Cito cita Varos Doctores, y en el num. 47. Dize, Unde nuptij a catharina
numquam contracti, substituto proximo expirat. Becius cons. 19. nu. 22. Mensch.
Concil. 243. n. 45. et 253.

15. La condicion de hauey de casar, aunque que de en solo terminos de hauey
de casar, Debe cumplirse tan precisamente, que Dize Bart. on la Ley 2. 5. ad
filiorum C. quando et quibus lib. 10. que esta condicion tiene tan limitado el
tiempo, que se ha de cumplir, dentro de tres años, Despues de la pubertad, y del
la misma opinion fue Bald. segun refiere Mantica lib. 1. tit. 18. num. 23. Ibi:
Sed tam Bart. in l. 2. 5. ad filiorum num. 1. C. quando, et quibus quarta pars
debi. lib. 10. notat per illum testum hanc condicionem Debe impleri intra tri-
ennium post pubertatem, idemque scribit Bald. in l. 1. placet in fin. de liberis et
posthumis, Quam hortalibus non reperiri, preterquam in d. l. 2. Paragrapho
ad filiorum.

16. Y quando La Condicion es de hauey de casar con persona cierta, se ha de en-
tender in primi nuptijs, porque donde no conuirt. Dispositio. Bertachinus in suo
repositorio 4. parte, Verbo conditio nubendi fol. 418. Ibi: conditio nubendi Titio
intelligitur de primi nuptijs, secundum Bald. in l. 1. in fine de instit. et sub-
sti. Unde expirat si primum matrimonium contrahitur cum alio, licet secundum
primo soluto contrahatur cum Titio secundum Bald. ibidem.

17. Es tan comun y asentada esta Doctrina, que no hay quien la niegue, ni ponga
en ella Queda, porque suele solo ponerse, quando en un caso como el nuestro, el ins-
tituido con la dicha condicion, está obligado a requerir a todas la mugeres
de la

De la familia, Argamos De Cauanillas, a que contratem matrimonio con el, o, si
basta que este requerimiento se haga a sola Una muger De Dicha familia; Asi
Lo proponen por question Marenot. Variar. resolutio. Libro 1. Capite 43. nu-
mero 1.

18. La misma question propone Fontanella tom. 2. de pactis nuptialibus clausula 6.
glos. 3. part. 4. num. 43. Y entrambos Doctores Discurren sobre esto. Latamente
y citan Los autores que siguen cada opinion, pero no se pasa por la imagina-
cion el Desir que sin cumplirse esta condicion, y sin requerimiento alguno pue-
da subsistir La Disposicion, o Legado.

19. Ex quibus infertur que si Jayme, o, Ausias el menor quieran suceder en esta.
Baronia necesaria, y precisa, Deuiexan haues cumplido con esta obligacion
De casar con muger que fuere De la familia De Cauanillas, o, Villarrasa, Vel
altem Deuiexan haues hecho Diligencias, y requerimientos para que constara
que per ipsos non Atit el cumplir con dicha condicion, ac per consequens ob Def-
fectum ipsius que daron excluidos Jayme, y Ausias el menor, y todos sus Descen-
dientes, ex Doctrina expresa Gratiani Discept. forensium tom. 3. cap. 536. num.
33. Onde Dize que Deficiente prima institutione omnes ab ea Dependentes eua-
nescunt, ibi: et sic in casu in quo institutio Dictorum filiorum habet Locum
que cum Defecerit euaneuerunt etiam omnes substitutiones ab ea Dependentes, l. i. ma-
tor 5. 1. et l. qui habebat De Vulgari, et pupillari et l. a. sup. 32. de iur. iur. c. 1. de iur. iur.

20. Lo mismo Dize el mismo Gratiano cap. 138. num. 4. tom. 2. hablando en caso, que
el faltar La primera substitution fue por no hauesse cumplido La condicion, ibi:
Ades, Ut Vbi precedens substitutio Deficit, euaneant sequentes, omne que Depen-
dent ab illa. l. cum in Testamento in principio ff. de hereditibus instituendis, lason
in. l. si mater. 5. fin. in 2. not. De Vulgari, et pupillari. Parisi Consil. 86. num. 5. lib.
2. quando Deficeret ob defectum conditionis adiecte. Imola in. l. qui habebat
ff. De Vulgari, et pupillari. Bald. cons. 162. lib. 1. surd. Decis. 144. n. 14. Menoch.
Consil. 325. num. 48. lib. 4.

21. Idem Gratian. cap. 114. num. 5. ibi: et quamuis Testator collectiue, ac ordine suc-
cessiuo plures Vocauit per Diuersos substitutionum gradus, tamen primo precepto
omnes Defecerunt, quare censentur facti. Limitate, Nummodo substitutionis con-
ditio eueniret. Alex. cons. 139. n. 3. lib. 6. Menoch. cons. 85. n. 46. Vique ad nu. 48.
lib. 1. Cephal. cons. 138. n. 13. lib. 2. cum Defecerunt ob defectum conditionis adiec-
te. Imol. in. l. qui habebat. ff. De Vulgar. et pupil. Bal. cons. 162. lib. 1. surd. Decis.
144. n. 14. Menoch. cons. 325. n. 48. lib. 4.

22. El mismo Gratia. cap. 747. num. 25. Dize, que esta opinion es comun, y sin genero
de

- De Nuda, Libi: Vbi quod ista opinio et Communis, et absque Vlla Dubitatione quando Deficit Condicio quoad primos, numquam enim est Locum sequenti Substitutioni, y cita a Alexand. Socin. Jun. Menoch. Becio, y Paricio en Confirmacion de Lo mismo.
23. Lo mismo Dico Vienno (Hondedes cons. 49. num. 42. tomo 2. Libi: et minus obicant notata in d. l. quam diu, et alia in contrarium adducta, quoniam illa procedunt, quando conditio adiecta Vltime Substitutioni estitit, sed quando Condicio illi Substitutioni adiecta Defecit, Vel alia adiecta primo substituto, ne pugnat Secundo, non solum prima Substitutio corrumpit, sed etiam Secunda et secundus substitutus nullo modo admittitur, et cessant, l. quam diu, et ibi not. per Bart. et alios, et ita Declarant Alciat. in cons. 44. nu. 51. Vers. Secunda Substitutio Lib. 9. Alex. cons. 1. nuon. 14. Vers. (Modo restat, et num. 15. post principium Lib. 1. post Angel. in dicta l. quam diu in fine. Bero. cons. 98. num. 3. lib. 2. Nat. cons. 676. num. 26. Vers. non enim. et num. 28. Lib. 4. Hier. Fabr. Dido Cons. 95. num. 24. Lib. 2. Rimi. Luni. cons. 535. nu. 73. Lib. 5. Menoch. cons. 326. nu. 35. et 36. Lib. 4. Thesa in decisi. Senatus Pedamont. 86. in fine, quam Declarationem probat etiam Cephal. cons. 620. n. 29. 39. 40. 42. et 44. Lib. 5.
24. Lo mismo Dize Craueta cons. 623. num. 20. Ibi: Si quidem substitutionem filiorum De iucunda facta semel, omninoque ex pubertate Vltimi Defuncti extincta, sequentes quoque substitutionum gradus non euanescere non poterant. Anch. in Cons. 137. principaliter ponderandum. Alex. in cons. 1. n. 12. Vers. 3. probari. et nu. 19. Vers. (Modo restat respondere Lib. 1. et in Cons. 202. num. 3. Vers. non obstat, lib. 7. Dec. in cons. 384. col. 2. post medium Vers. non obstat allegata supr. Ruino. in cons. 125. n. 6. in cons. 153. n. 5. et in cons. 180. n. 2. Lib. 2.
25. Lo mismo Dico Menoch. cons. 865. num. 22. tomo 9. Ibi: et a propter si Defecit Vna ex illis substitutionibus, alie subsequentes Defecerunt. Ita quoque Decidit Afflictis, Decis. 248. num. 10.
26. Dize Lo mismo Turano quest. 456. num. 10. ponendo por regla que en todas las substitutiones fidei comisarias, en faltando la condicion en el primero instituido, cesan las demas substitutiones como si no se huieran hecho porque se entiende que aquellas se hicieron solo en caso que la primera se Verificara, y esta la da por opinion comun y asentada, sus palabras son estas. Ibi: Ratio est quia Substitutioni sequenti locus non est Vbi prima substituti-
oni conditio non estitit. Bald. cons. 162. et cons. 229. Lib. 1. Paul. Cast. cons. 152. Col. 1. Lib. 1. Alex. cons. 139. num. 4. Lib. 6. Cephal. cons. 349. Lib. 3. m. 11.
et

et Cons. 482. n. 34. lib. 4. Vbi alios adducit, et quando sequens substitutio depen-
det a prima, si prima deficit, et sequens copiat. l. cum ita in Testamento in
Principio ff. de heredibus instituendis. Anch. cons. 137. col. 2. Ruin. cons. 134.
num. 4. lib. 3. Paris. cons. 87. num. 37. lib. 2. Bursat. qui alios adducit cons. 163.
num. 6. et cons. 337. num. 20. et substitutio secunda censetur semper facta
quatenus prima verificetur. Fulgos. cons. 14. Cephal. cons. 620. num. 12. lib. 5. Hon-
deus cons. 78. n. 43. ad medium lib. 1.

Primum exemplum est si testator gravat institutum sub conditione, si heres
erit, et postea sint facte alie substitutiones successive, si institutus non adit
hereditatem corrumpunt omnes substitutiones. Ales. cons. 1. lib. 1. Vbi Compro-
bat Cornueus Cons. 199. lib. 2. Curt. Jun. cons. 83. Hiero. Gabr. cons. 117. lib. 1.
Dei in Apolog. cap. 17. Vbi dicit esse communem opinionem, et plures pro ea
allegat, qui Alexandrum in d. cons. 1. sequi, eamque defendit ab Alciat.
impugnacionibus. Ales. Trent. de substitut. part. 5. cap. 1. num. 34. Peregr.
de fidei com. art. 15. num. 14.

27. Con lo qual haviendo de entenderse precisamente las siguientes Substi-
tuciones, solo en caso de estar purificada la primera Condicion, y cumpli-
da, haviendo esta faltado, se desvanecen todas las substitutiones seguien-
tes, porque no solo tienen Dependencia de la primera, sino tambien del
adimplimiento de la Condicion que en la primera se impuso. Y aunque
en los lugares referidos son tan genuinos, y pruevan tan exactamente
nuestro intento; Pero Vicencio Hondeides cons. 78. a num. 43. tom. 1. fue quien
mas bien lo dio a entender, y lo confirmo con infinitos Doctores, que por ser
tan a proposito se referiran sus palabras. Dize pues asi, Ibi: Quia substi-
tutio subsequens intelligitur, quatenus priores substitutiones purificaren-
tur, et data existentia precedentium conditionum. Rimini. Sen. cons. 29. n. 10.
et cons. 106. num. 2. Paris. et alij relati per Cephal. cons. 394. num. 41. lib. 3.
Ruin. cons. 153. num. 5. et 6. lib. 2. et quia ab illis precedentibus Dependet
copiat, quando prima deficit. l. cum in Testamento in principio ff. de here-
dibus instituendis. Paris. cons. 87. num. 37. lib. 2. Anchar. cons. 133. incip. prin-
cipaliter column. 2. Ruin. cons. 134. num. 4. lib. 3. cum alijs adductis per Bur-
sat. Cons. 163. num. 6. et cons. 337. num. 20. lib. 3. non enim est locus substi-
tutioni sequenti Vbi conditio apponita priori non estitit. Paul. de Cast. cons.
152. col. 1. lib. 1. Bald. cons. 162. et 229. lib. 1. Ales. cons. 139. num. 4. lib. 6.
Corn. Imol. Rom. et alij relati per Cephal. cons. 482. num. 34. lib. 4. et cons. 349.
num.

- num. 11. lib. 3. quia substitutio secunda semper censetur facta quatenus prima verificetur. Iulgor. cons. 14. Cephal. cons. 620. num. 12. ~~num. 12.~~ lib. 5. Unde cum substitutio facta post mortem filiorum Domini ab int. est ab eo defecerit per mortem Domini Camilli Iunioris Condito Testamento omnes substitutiones subsequeutes expiraverunt, cum a priori ceteris subsequeutes subordinentur. l. si mater §. fin. Vbi l. ass. in 2. mot. ff. de Vulgari et pupillari et d. d. dicunt Socin. Sen. in cons. 62. num. 7. et cons. 116. num. 4. Vers. que omnis lib. 3. Paris. cons. 44. num. 4. cons. 86. num. 5. lib. 2. Las. in cons. 35. lib. 3. Alban. Cons. 1. num. 8. Alex. De Nevo cons. 39. col. 4. Curt. Senior. col. 48. numero 17. Dec. cons. 205. et cons. 377. Cephal. cons. 477. num. 17. et cons. 482. num. 33. et sequent. lib. 4. Roland. a Valle cons. 86. num. 13. lib. 3. Rimin. Iun. d. Cons. 21. num. 9. lib. 1. preterea quia per Viam Continuatam sermonis fuerunt formate. Petr. De Anchar. d. cons. 137. incip. principaliter ponendum Col. 1. Soc. Sen. dicto cons. 62. num. 7. et post Ruin. Dec. et alios. Cephal. d. Cons. 482. numero 33. et sequent. et numero 36. lib. 4. et Cons. 401. numero 22. lib. 3.
28. Et ean en terminos de lugar que habla en caso que la Testadora quiso que sus bienes se conservaran perpetuamente, que en nuestro caso individual, asi lo dice en el num. 45. ibi: et quod prohibitio cum ratione quia volebat bona in perpetuum, et in futurum conservari et non operetur effectum si prima substitutio deficiat. Vel Conditio et testamento Vel quia aliter conditio ut debuit non fuit purificata. Tenent Alex. in d. cons. 59. num. 8. et 11. lib. 3. cum sequitur Ruin. cons. 153. num. 5. et 8. lib. 2. Cephal. in cons. 17. num. 11. et seqq. et num. 22. et sequent. lib. 1. cons. 269. num. 43. et sequentibus lib. 2. qui alios adducit.
29. Viendose pues de entender las substituciones y llamamientos que se siguen supposito adimpleto conditionis primi instituti siendo Verdado que los dos primeros instituidos, que fueron Jayme y Ausias el segunddo, fueron instituidos con la Condicion expresa de haver de Casar con muger de Cananillas, o Villanraza, necessario Venit Dicendum que la Conservacion de sto bienes en las lineas de los dichos Jayme y Ausias tiene lugar cumplida la dicha condicion, et non alias, ac per Consequens y por no haver la cumplida que daron en ambas lineas totalmente excluidas de dicha succession, y todos los Descendientes de dichas lineas que han poseydo estos bienes, han sido posehedores injustos, y sin Titu

Título, y todos los que por ser Descendiente de ella pretenden tener llamamiento en dichos bienes, forman edificios sin fundamento, y canchales, segun lo que queda referido, y lo que en el Discurso de esta allegacion se va refiriendo.

30. Y esto es mas evidente si se considera que la condicion referida la puso la Testadora por principio de todos los llamamientos, no solo por haverla puesto en los dos primeros llamados, sino tambien porque dicha Condicion la repitió la Testadora en lo breve de una clausula tantas veces, que no pudo dar mas enisamente a entender lo preciso deste adimplimento, como lo probaremos en este mismo articulo, quando se respondiere a las dificultades y argumentos que contra el ocurrieren.

31. Y que faltando la primera substitucion, por haver faltado la condicion perezca todo un vinculo con todos sus grados y llamamientos hecho y formado con qualesquiera solemnidades y palabras, queda en genero de disputa con solo el Consejo ss. del señor fiscal Casanate a num. 7. ibi. Ideo que sicut de defecta conditionis relatio conditionalis deficit, ita quoque deficiunt omnes substitutiones sub relatione comprehense, quemadmodum Vulgo ex auditur. (Aqui entra nuestro caso) Quod prima substitutione eo defectu conditionis deficiente, integra totius Vinculi structura deficit, et ita Corruunt, et pereunt quęcumque substitutiones sub Verbis relativiis, Vel sub alia qualibet Digresione ad plures gradus comprehense, l. si mater §. 2. ff. de Vulgari. Y en confirmacion de esto cita a Anchaz. Cuman. Ruin. Paris. Ales Dec. Socin. Alciat. Craut. Roland. Menoch. Nata Criminal d. Junior, y Peregrino en sus propios lugares, ut ibi Videre licet.

32. Y en el numero 8. Dize lo mismo que referimos de Rondeco, Hoc est, que esta Doctrina se haia de entender, aunque el Vinculo tenga palabras que Denoten perpetuidad, ibi: Quod procedit etiam si in Vinculis adijciatur Dictis Tempus, in infinitum, et alia perpetuitatem. Aenstantia. Lason cons. 143. Vers. Non obstat quantum, et cons. 228. per totum lib. 2. Dec. cons. 465. Cephal. cons. 17. m. 10. Menoch. cons. 85. n. 46. lib. 1.

33. Y todas estas Doctrinas no solo proceden quando la condicion deso de cumplirse por los primeros substituydos, sino tambien quando deso de cumplirse por los substituydos de medio, pues aunque las substituciones antecedentes hayan tenido effecto, pero en faltando la condicion de alguno en qualquiera grado del llamamiento que se hallare, faltan todas las Demas substituciones que

que á las se seguan, Véase espresamente Exatiano Cap. 747. a num. 12. Don
 de disputa esta question. Y aunque segun Exatiano Dize en ella, ha hauido
 alguno que la contradixera, pero en este caso nuestro lo da por asentado con la
 Doctrina de Exatibel, cons. 15. num. 11. V. que ad 14. lib. 1. y de Peregrino de
 Dei comis. artic. 15. num. 37. et 38. fol. 142. y de Thesaurus Decis 86. col. Ultima, Vers.
 nec mouere potest, fol. 102. Porque Dize que quando el llamamiento es por posi-
 cion en condicion, como suele ser, hauiendo conjeturas legitimas, entonces no
 hay duda en que caducata substitutione, etsi media, ceteris corruunt, ibi. Res-
 pondetur illam non procedere quando, prout in casu nostro filij positi in condi-
 tione possunt dici Vocati ex Voluntate Testatoris ob aliquas legitimas coniectu-
 ras: el nuestro caso pues que los hijos Varones de Jaime y Ausia, Atauan llamados
 por estar puestos en la condicion con la conjetura de hauer querido la testadora
 que por ningún tiempo ni caso se agnasen, ni diuidiesen dicha Baronia, ni
 lugares, Ut infra de his latius pertractatur, et quod prima substitutione deficiente
 ceteris corruant, Item infra artic. 2. latis.

34. Igitur probatum remanet Jacobus, et Ausia maior, omnes que ab illi
 descendentes exclusi penitus remanent, frustra que laborant, sien-
 do tan notorio, y constante, asi la espresa Voluntad de la Testado-
 ra y que quis que los primeros instituidos Cumplieran con la Con-
 dicion que queda referida, como el no hauesla Cumplido ni haues he-
 cho caso alguno, ni Diligencia para Cumplirla, y por Coniguiente la
 linea de Pedro Samboy contemplada y amada por la Testadora
 Despues de Jaime y Ausia, y sus hijos Varones, Cumplida la condicion
 es la que tiene Derecho Legitimo a esta Baronia y lugares, Ut es infra
 Dicendis clariis apparebat.

Duda primera Sobre este articulo.

35. Filij si Suppositi, aunque lo que queda referido en este primero Articulo
 es tan Constante y cierto, y bastante mente prouado, Pero quia Veritas magis
 elucescat haremos Don Argumento, Con cuya Solucion vendra a quedar este
 punto mas sin disputa.

36. Sea el primero Dize que la Condicion que la Testadora impuso a los
 hijos de Ausia el mayor, de haues de casar Con muger de Cauanillas, o
 Villanraza, pudo no ser Condicion sino modo, porque hay muchos modos
 que parecen condicion, y como solo sea modo, y no condicion, no hay obli-
 gacion precisa de Cumplirle, porque el modo y la condicion se diferencian

asi en eso, como en otras cosas q se diran en la solucion deste argumento.

Solucion.

37. Esta Duda pudieramos escusar el Traxerla, pues Con muy poco que se vea lo que los Doctores Dizen en esta materia, y que se repare en la palabras de la Clausula del Testamento, tenemos por cierto que no haurya quien la saque a plaza. Pero para evitar toda equiuocacion y por hallarnos con algo trabajado sobre este punto, se dira Un poco de lo mucho que pudiera decirse.
38. Primeramente el modo se conoce y se diferencia de la condicion, en que se ha de Cumplir post emolumentum, Vel ius queritum, Conditio Vero antea. Berou cons. 153. numero 2. Vol. 3. ibi: Preterea ad Cognoscendum modum a Conditione, inspicitur debet an illud quod per ea Verba, ita tamen, Vel alia huiusmodi adijcitur, Veniat ad implendum post emolumentum, seu ius queritum, Vel Concessum, et tunc id importat modum, quando Vero ante ius, et emolumentum queritum adimplendum eret, tunc dicitur conditio suspensiva, Bart. in l. quibus diebus §. Permilis, et in l. 1. ff. de condit. et Demonstrat.
39. Lo mismo Dize el mismo Agustín Berou cons. 30. num. 6. Vol. 2. ibi: Preterea et Secundo, quando Verba, que regulariter solent importare conditionem, Vel modum concernunt aliquod de futuro, quod Venit adimplendum per ipsum honoratum ante emolumentum queritum, tunc faciunt actum Conditionalem, et non modalem, sed si Concernant id quod Venit adimplendum post emolumentum queritum, tunc faciunt modum, et non Conditionem, l. Cum tale, §. 1. et ibi Bart. et omnes ff. de Condit. et Demonstrat. Bart. et omnes scribentes, Ut Paul. de Castro, Imol. et alij in l. quibus §. Permilis, ff. de Condit. et Demonstrat. et l. 1. et 2. C. de his que sub modo.
40. Lo mismo Dixo Menoch. cons. 262. n. 7. ibi: et preterea Conditio illa proprie dicitur que ab initio, et ante perfectionem actus requirit implementum. l. filis famil. ff. de condit. et Demonstrat. et ides ante implementum non oritur aliqua obligatio l. cedere diem ff. de Verborum significatione. Modus Vero qui post actum perfectum impleri debet, d. l. meua ff. de manumissis Testamento, l. demonstratio §. Ultimo, et l. quibus diebus §. Permilis, ff. de condit. et Demonstrat. et ibidem Bar. n. 1. et Ioan. n. 7. qui testantur hanc esse receptam a doctoribus traditionem, et modus participat de dispositione Conditio Vero nihil potest inesse, Ruina cons. 20. num. 23. cap. 2.

41. Idem Menoch. Cons. 494 per totum Volum. 5. precipue num. 8. ibi: Et ideo
modus. Difert in hoc a conditione suspensiva, quod conditio impedit ab initio
acquisitionem, actionique ortum, Ut Distingui supra; modus Verso effectum ip-
sum Dispositionis non tenet in suspensio ante eius implementum, Ut sciunt idem
Bart. et al. Ven. et num. 10. ibi: hanc esse Veram differentiam inter conditionem
et modum; quod modus non precedit actum sed sequitur, et ideo non impedit
obligationem nasci, quia debet prius precedere Dispositio principalis, quam
modus adimpleri; in Conditione Verso Divinum observatur, quia illa debet
prius adimpleri.
42. Et hoc se funda en la Definicion que trae Bart. Del modo, en la ley, quibus
Diebus 5. Terminus num. 1. Ver. Dic ergo sic ff. de condit. et demonstrat. donde
Dize que el modo es moderatio que dñs dispositioni adiecta in eum qui hñe-
ratur aggravans in tempus dispositioni perfectum; y a Bart. siguen Todos los
Doctores, Como Dñs Joñ. Arret. Conilio 93. in fine, et Conilio 149. in
principio.
43. Et quod sequitur que el que está instituido heredero sub conditione no puede
llamarse heredero, mientras no cumpla la Condicion, siendo afirmativa, y
siendo negativa cautione oblata; pero el Heredero sub modo afirmativo, Vel
negativo, realy Verdaderamente se puede llamar heredero antes de cumplir dicho
modo, seu ante oblata cautionem. Idem Menoch. ibidem num. 15. ibi: Intelligi-
mus etiam, quod institutus sub conditione non prius dicitur heres, quam impleta
Conditione si negativa et conditio data, aut oblata cautione loco implementi.
Institutum Verso sub modo afirmativo, Vel negativo, esse heredem etiam ante im-
pletum modum, Datamvé cautionem.
44. Lo mismo Dize el mismo Menoch. Cons. 262. num. 7. 8. et 9. Vol. 3. Vel mismo Be-
noio Consejo 28. num. 8. Vol. 2.
45. Et esta conclusion tan asentada q. no tiene quien la contradiga.
46. Videamus nunc quibus Verbis concepta apparet testatrix nostre, Dispositioni pre-
senti, y hallaremos que ni fue modo, ni podo serlo, sino expresa condicion, a cuyo
implemento quiso precisamente obligar a sus herederos portantas Rationes
que la Menor de ellas bastava para dar a entender ete animo y Voluntad
de dicha Testadora.
47. Por que primeramente Despues de haver puesto la Testadora lo prohemial de la
institucion de los hijos de Ausias el mayor, entra disponiendo con esta palabra:
Por tanto quiero y mando que el dicho hijo de Mosen Ausias. Despues, que
suce

Sucedera en la Richa mi herencia, sea obligado de casarse Con muger de la familia De Cauanillas, o Villanar.

48. En esta Disposicion en que habla, asi de Jayme, Como de Ausia el menor, con las palabras indefinitas que quedan referidas, pone la palabra, Sucedera, que es del tiempo futuro, et por consequens Denotat Conditionem. Buzat. Consil. 234. num. 38. Vol. 3. ibi: Et cum dixerit quatenus requiratur, non dispositiue Loquitur sed Conditionaliter, cum orationi de futuro sit addita, l. cum Vir. ff. de condit. et demonstr. l. Nichum. ff. de Legatis 1.
49. Idem Buzat Consil. 245. num. 8. Volum. 4. ibi: Quarto et Vltimo, conditionemque Conditio finalem causam sapit dummodo cum Verbo futuri Temporis, Et hic Aprovechase, coniungatur Doctores Communiter in rubrica. C. de edendo. Bart. in l. 1. Col. fin. ff. de condit. et demonstr. Corneu Consil. 90. Vol. 4. in proposito, debetiamus Medicis tractat. de legibus part. 4. q. 1. n. 5. Vers. 6.
50. Lo mismo prueua farinac. in posthumis tom. 1. Decis. 566. Nota 567. num. 1. ibi: Et sic cum solutio sit collata in futurum tempus et conditionalis, l. itaque 39. ff. si certum petatur. Bal. in l. et si post tres in prima Lectura num. 8. in fine, et in secunda Lectura num. 43 et 44. ff. si quis cautionibus, Cardinalis Mantica de tacitis et ambiguis conuentionibus lib. 14. tit. 41. num. 15.
51. Esta es la razon en que de uis fundase Menoch. cons. 251. num. 22. quando Dico que el tiempo incierto denota ser Condicion. ibi: Quid sane Tempus incertum habetur pro conditione, l. cum Testator. C. de manum. Testament. Doctores in l. ij. C. quando Dies Legati Cedat.
52. Por lo q. el tiempo incierto tiene de tiempo futuro.
53. Luego si Dona Beatriz Dize en su Testamento que tenga obligacion de casar con muger de la familia De Cauanillas, o Villanar, el hijo De Ausia el mayor, que sucedera en sus bienes y herencia, es decir expresamente que el implemento de la Condicion ha de ser de presente, y la consequcion de la herencia de futuro; y por conuigiente esta Disposicion necesariamente se ha de llamar condicional y no sub modo, et sic necessario debebat adimpleri, ne Vitaretur dispositio, cum ob non adimpletas conditiones, omnes dispositiones Vitientur.
54. Lo seguen do consta que esta fue condicion y no modo por aquellas palabras. ibi: Y si el dicho matrimonio en la forma suso dicha reuaxa de haer; las quales Denotan condicion por la Dicion, Y si, que es lo mismo que, Si Vero, farinac. in nouissimis tom. 2. Decis. 505. num. 1. ibi: ponderando Dictionem, Si, conditionem importantem, glos. 1. in l. 1. Vbi Bart. num. 1. Vers. 1. ergo, ff. de condit. et demonstrat.

presertim Coniunctam Cum aduersaria, Vero, ex qua resultat quod alio casu, et
sic quod idoneum ad Curata Locum non habet (dispositio, l. si ita scriptum, Vbi
Bart. mem. 2. ff. De Liberis, et posthumis. Idem Bart. in l. in repleendis circa finem
Vers. contrarium Credo, ff. De Legatis 3. et 4.

55. Tambien se Collige de las mismas palabras, si recusara, sea la condicion por
la Dicion, si, que denota condicion de su naturaleza, mayormente Unida a tiem-
po futuro, l. quibus Diebus S. Quidam Titio ff. De Conditionibus, et Demons-
trationibus.

56. La Condicion que se explica con la Dicion, si, Due Cumplirse en forma
especifica, y ad Vnguem Verificari, Por quanto induce forma. l. Celebre a est
proposito el Consejo 15. num. 14. lib. 1. De Menoch. ibi: Tertio confirmatur iam
relata es eo quod Pontificis Mas. rescriptum Conditionale est, cum ita scriptum
sit, Circumspectionem Vestre Committimus, quatenus Vocato Dicto Petro Gallo, si
De premissis Vobis Canonice Conlitterit et 4. Dicitio, si, condicionem significat
l. 1. Vbi Bartolus ff. De condit. et demonstrat. que sane Conditio in forma specifica
impleri debuit, l. Merius l. qui heredi de conditioni. et demonstrat. cum etiam con-
ditio formam inducat, Ut scribunt Bal. in Authent. matrum. et auie C. Quando
mulier tutelle officio fungi potest. Ruin. Cons. 199. num. 1. lib. 1. Gota. cons. 73. nu. 13.
Paris. Cons. 97. num. 119. libro 1. et Copiose Siraquel (De retractu conuentionali S. 2.
glosa 1. num. 3. Debit ergo conditio hec ad Vnguem Verificari, quod si Vera essent
narrata in precibus, quod cum factum non fuerit, non possumus Dicere, rescripto sa-
tis factum fuisse, ita in specie respondi Deci. Cons. 603. m. 9. Vers. Venio ad secundum, et
Gota. cons. 2. n. 16. Vers. Quinto dato, et m. 17.

57. Lo mismo Dize Mantica de Coniecturis Vltimarum Voluntatum lib. 10. tit. 5.
num. 4. ibi: expresa autem Conditio illa est proprie, que exprimitur per Dictionem
si, Vel aliam similem, quia nihil inter est, quibus Verbis exprimatuz, l. quibus
Diebus S. quidam, Titio, de condit. et demonstrat. et l. si Titio, in principio
quando Dies Legati cedit, et quibus Dictionibus Conditio inducatur late do-
cuit Bart. in d. l. 1. n. 2. et infra de condit. et demonstrat.

58. Y es en tanto Verdad que sta Dicion, si, Denota Condicion que Joseph
fere en la Decis. 31. num. 3. tom. 1. eratanado de la significacion de las Dic-
ciones, si, Ut, quia, Dize que la Dicion, si, significa condicion tanpoco
de hacerse de Cumplir, que no puede Consequirse lo que se desea antes que
se cumpla la condicion significanda con la Dicion, si, Y la Dicion, Ut,
significa el modo, y la Dicion, quia, significa la causa; sus palabras dicen
sup
avi.

assi. Et secundum quod potest Legari pure et sub Conditione, que fit per
 Si, et ante Conditionis implementum non soluitur Legatum. Item sub
 modo, et fit per Ut, et debet statim solui, Cauente Legatario de modo
 implendo, et modo impleto, aut implere, ne querente Legatario, querit
 Legatarius Dominium rei Legate. Item Legatur sub causa, que fit
 per, Quia, et respicit tempus preteritum, et debetur licet causa non sit
 Vera, qui causa falsa non vitiat Legat. Greg. Lopez in l. 21. 6. parte
 tit. 9. in principio. et quod dictio, Si, importet conditionem Bart. in l.
 1. Vers. Videndum est ergo ff. de condit. et demonstrat. et in l. sub conditione
 ff. soluto, et l. qui promittit ff. de conditione indebiti c. huiusmodi, in fine
 de Verborum obligationibus l. Quodcumque §. non ita, Greg. Lopez l. 2.
 tit. 4.

59. Lo mismo prueua y harto in Terminis Un caso que trahe Menoch. en el
 Consejo 262. num. 3. ij. Verbis: Et quia paraticum fuit Vocatum sub con-
 ditione illa, Si Templarij seu Hierosolymitani non implerent sibi man-
 data. Que dictio, Si, significat conditionem, Ut tradunt Bart. et reliqui
 in l. 1. ff. de condit. et demonstrat. Debuit ergo paraticum probare euenire
 hanc conditionem, atque ita Hierosolymitanos non impleuisse modos illos sub
 quibus fuit Donatio facta, que es bien parecido caso al nuestro in illis Verbis,
 Si Templarij non implerent sibi mandata, como en el nuestro, ibi: Si el di-
 cho matrimonio en la forma susodicha recusara de haaber.
60. Finalmente que esta Dicción, Si, iuncta Verbo futuri Temporis, Denotet con-
 ditionem, es tan cierto y Constante que se pudieran traher para prueua
 auctoridad es sin numero, y demas de las referidas se prueua con Barbosa
 de Dictionibus, Dictione 364. num. 1. Donde espressamente Dize que esta
 Dicción, Si, iuncta Verbo futuri Temporis, Denota condicion, y que no de-
 nota modo, pues el modo no suele Denotarse con la Dicción, Si, sino con
 la Condicion, Ut, Y en prueua desto cita Veynte y seys Doctores en sus pro-
 prios Lugares, Ut ibi Videre Licet.
61. Luego si en nuestro Testamento la condicion de haaber de casar con muger de
 la familia de Cauarillas esta significada con la Dicción, Si, iuncta
 Verbo futuri Temporis, que es la Dicción, Recusara, Y esto esta puesto no
 solo en el llamamiento de Jayme, sino tambien en el de Ausias el menor
 ibi: Y si los dos recusaran. Por ningun caso se puede Creher, ni imaginar
 que haya quien niegue el ser esta Condicion expresa, et necesaria a cumplenda
 y que

Y que por no haverla cumplido ni Jayme, ni Ausias el menor, quedaron eschuydos, assi ellos, como todos sus Descendientes Del derecho y accion que pudieran tener a dicha herencia, si huvieran cumplido con dicha condicion.

62. Tambien Denotan ser Condicion y no modo Las palabras, en tal caso, que de su naturaleza restringen y impiden toda extension, de tal manera, que solo pueda Verificarse el caso en lo expresado, Asi lo Dize Barbosa tractatu de Clausula, Clausula talicasu 178. con autoridad De Alex. q. Peregrini. y de la Rota, ibi. Tali casu: Hec Clausula cum est mature. Ne restringat fideicomissa ad personas, tempus, et casum tantum expressos, Ut per Alex. Consil. 101. num. 13. circa finem lib. 1. Peregrinus de fideicomissi art. 29. num. 15. et 28. et fuit dictum in Millesimiana fideicomissi 14. Martij 1618. coram Cardinali Cavalierio, et in Romana pretensi fideicomissi 31. Martij 1623. coram Urbano Sen. Y Barbosa lo Dize con la palabra, tantum, con que da a entender ser esta tan regla general q. no padece excepcion.

63. Y que esta palabra, en tal caso, Denota considerarse cierto caso particular lo Dize Alexan. cons. 101. num. 13. Vol. Menoch. cons. 327. numero 60. Peregrinus de fideicomis. articulo 29. numero 15. et 28. Cavalieri Decis. 454. numero 7.

64. Y puede tanto esta palabra que todos los Demas casos fuera del que literalmente esta esceptuado, quedan con Disposicion contraria, aunque militen en ellos la misma, o mayor razon, Ut in nostra specie, citando de las mismas palabras, en tal caso, scripserunt Dec. in l. fin. num. 2. C. de institut. et substitut. Sanch. in l. heredes mei §. cum ita, part. 8. num. 207. ff. ad Trebel. Barb. cons. 57. num. 2. lib. 2. Alexan. cons. 31. lib. 2. Decian. cons. 63. num. 3. Paris. cons. 66. num. 44. Crauet. cons. 98. num. 8. Jurd. cons. 416. num. 14. Rolan. cons. 61. num. 11. Vol. 3. Menoch. cons. 216. num. 22. et cons. 326. num. 16. Mantica. De coniect. lib. 3. tit. 14. num. 14. et titulo 19. num. 10. Vers. Tertio Vero, Cavalcan. Decis. 81. numero 15. Rota per farin. Decis. 267. m. 1. p. 2.

65. Y lo mismo Viene a ser la ~~Condicion~~ Dicion, en tal caso, que la Dicion, en el dicho caso, porque si el caso es el que ha referido, aunque proxima y antecedentemente lo mismo Viene a ser Desir, en tal caso, que Desir, en el dicho caso, Y repitiendolo a todos Vezes. Salva quando habla de Jayme

ibi: en tal caso no quiero; La otra quando habla de Ausias el menor, ibi: en tal caso ~~no~~ quiero que el Dicho Señor Governador etc. Limita la Disposicion al caso expreso, y impide toda extension, y el poder suceder en el caso contrario, Asi lo dice el Señor fiscal Casanate cons. 4. a num. 137. con autoridad de muchos, ibi: Prima dictio, en el Dicho caso, hic repetita, que regulariter Dispositionem ad casum expresum limitat, et extensionem omnem subducit. Bal. Cons. 52. Col. 2. in 2. Alex. Consil. 59. Col. fin. in 3. Craveta Consil. 98. num. 6. Riminald. Lim. Consil. 25. num. 27. Ancharr. Consil. 356. num. 3. Rom. Consil. 134. Rolan. Consil. 56. num. 18. et Consil. 58. num. 11. et Consil. 70. num. 14. lib. 3. Bec. consil. 39. num. 22. Toza. consil. 4. num. 23. Rubi. consil. 31. numero 5. Sforza Consil. 67. num. 34. Preti lib. 2. Col. fin. num. 54. Soci. cons. 259. num. 3. lib. 2. Deci. Consil. 615. num. 3. Grat. consil. 124. num. 38. lib. 4. Alciat Consil. 44. num. 46. lib. 9. Oras. consil. 71. num. 12. et Consil. 74. num. 6. Berol. Consil. 99. num. 9. lib. 2. Pedroch. Consil. 38. num. 22. Panisola Consil. 94. num. 15. Hondede. consil. 63. num. 103. et Consil. 78. num. 17. Menoch. cons. 243. num. 35. Boegn. d. Deci. 5. num. 16. et 2. 3. parte, prout in Terminis pro Defensione Oldradi Considerant Roland. Consil. 56. numero 18. lib. 3. Cravet. etc.

66. Imo Disponens quod in dicto casu succedat Ludouicus, Videtur Disponere quod in alio casu non succedat, Alba. cons. 13. num. 5. Bussat. Consil. 51. num. 25. Rolan. Cons. 51. num. 8. et cons. 59. num. 10. et cons. 70. num. 14. Vol. 3. Socin. Lim. Cons. 163. num. 12. Vol. 2. Ceph. al. Cons. 517. num. 45. Dec. cons. 291. col. penult. Rolan. cons. 100. num. 75. Vol. 4. Purpu. cons. 496. num. 51. Que nuestro Caso individual hoc est, quod Disponens quod talican succedat alter, Videtur Disponere quod in alio casu non succedat.

67. Et Dicha palabra, en tal caso, eandem habent significationem, ac Verba, Casu quo, y ita palabra, Casu quo, Denotant Conditionem secundum expressam doctrinam de Cornes cons. 187. num. 77. Vol. 2. ibi: Ita enim Verba Casu quo, sonant in Conditionem, quia futurum eventum significant, iuxta Legem respiciendum, et Legem sequentem ff. si certum petatur, et in Terminis dicit Bald. de Iti Verbi, Casu quo, in cons. suo quod incipit dicto in Testamento Solemni instituti in ordine 88.

68. Et porque la palabra, tali, haze Relacion a la palabra, Casu, que mira a Tiempo futuro, importa mas precisamente condition, C. Stichum qui meus erit

erit, ff. De Legatis l. Cum Certus, ff. De Vitis, tritico, et oleo Legato, l. si Debitor
§. Verum ff. De contrahenda emptione.

69. Lo mismo Dico Agustini. Berai. cons. 119. num. 4. Vol. 2. ibi: Et si casus
Occiderunt dicti eius filij etc. et ibi item es causa duemiente etc. Que Ver-
ba restringunt Dispositionem, tantum ad casum expressum, Ut declarat
Beccius Ancharr. in cons. 357. num. 3. Col. Verus 3. quero, et in cap. Ray-
muntius, ibique Barb. in col. 87. extra de testamentis, et secundum precep-
torem meum Bartholomeum Socin. in cons. 118. in 3. Vol. in 4. Colum. faciunt
Conditionem, quoniam similiter restringit Dispositionem ad casum expressum, et
formaliter, ac proprie est adimplenda iuribus Vulgaribus.

70. Et quoniam mas bien lo Dico fue Barbara clausula 15. per totam, ibi: Casu
quo etc. Hec Clausula facit actum conditionalem, ut per suum cons. 368. m. 8.
et cons. 493. m. 15. et cons. 452. m. 39.

Expressam Conditionem importat in fideicomisso facto casu quo tali moriatur
sine filijs, et idem est in Legatis factis casu quo hereditas Deueniat ad talem.
ita Bald. cons. 241. incipit casus talis est, lib. 1. Cardinal. Tuschus practicarum
conclusionum tom. 2. littera C. conclusione 583. num. 10. Vbi num. 15. post
Bald. cons. 150. numero 7. libro 5. Subdit pariter conditionem importare
si dicatur, si et casu quo etc.

Vnde hanc Clausulam facere conditionalem institutionem tradunt Bald.
cons. 241. Vol. 1. et Crauet cons. 266. in principio, Beccius cons. 39. nu. 20. suum
cons. 548. num. 10.

71. Tambien Denota expresa Condicion lo que se sigue a la Dicción, en Tal
Caso, ibi: mo quiero que aquel tal venga a la succession de mis bienes, porq.
lo negativo induce necesidad: et Doctrina expresa de Paris. cons. 19. nu. 18.
Volum. 2. ibi: Imo necesse est importare lo que negatiue posita sunt, Ut
habetur per illum test. in glosa in Vers. Potest, in cap. 1. de regul. iur. lib. 6.
et per Bart. et alios in l. Sallus in principio col. 2. et Vers. Oppono Dicitur
hic, ff. De liber. et posthum. Vbi Vult, quod abnegant actum aliter pone
effectum Sortiri, quam Ut expressum est, et tradit Bart. in l. De transactio-
nibus, col. fin. Vers. Preterea ista Lex est prohibens, Vbi sentit talia Verba indu-
cere formam, ita quod illi renuntiari non possit.

72. Et La Razon que da Paris, que la condicione casativa, o precisa puesta
en la Disposition importan solemnidad y forma, cuya transgression vicia
la

25

La Disposition, ibi, quod iatis sua detur, nam Dictiones, taxatiue, necessitate
Vel precise, apposite in Dispositione mandante aliquid fieri certo modo, im-
portant Solemnitatem, seu formam, quia sunt signa forme, et eorum trans-
gressio Vitiat actum, Ut dicit Dominus Antonius 83.

73.

Vel Desin la testadora, no quiero que aquel tal venga, fue lo mismo que
Desin, non aliter, y estas palabras, non aliter, tambien inducen preciso adim-
plemento, sin dar lugar aque se admita modificacion, ni interpretacion
alguna que vienesse de lo literal, Idem Parisi Vbi supra num. 15. Pre-
tere illa Verba, non aliter succedant, id est, no quiero que aquel tal succeda,
nec censeantur Substituti, significatiua quantitati, secundum Bart. in l. art
pretor, §. Quod autem in principio, ff. ne quid in flu. publ. habeat naturam
precisam, ita quod aliqua modificatio, nec alia interpretatio separata a
Verbis, non debet admitti, Ut dicit glosa, et Bal. in l. siquidem, C. de excep-
tionibus, y Dichas palabras, NON aliter, son taxatiuas, y precisas, y se equiparan
a la clausula, NON aliter, nec alio modo, como Dize Alex. cons. 111. in fine, Vol.
6. Decio cons. 281. num. 4. y se prouea De la Ley non aliter, ff. de Legatis 3.
l. qui heredi §. fin. ff. de Denotationibus, l. 1. in principio ff. de Officiis eius, l. rem non
Mouam C. de Iudiciis, l. Comparationes, C. de fide instrumentorum.

74.

Lo mismo Dize Roland. cons. 59. num. 11. Vol. 3. ibi: Item propter illa Verba non
aliter nec alio modo, que habent vim conditionis, et inducunt formam specificam
nec recipiunt alium intellectum, et modificationem separatam a Verbis, Ut Alex.
scribit cons. 3. Viso instrumento, col. 2. lib. 1. per notat. per gloriam in l. si quidem
quam Bald. ibi Valde notat. C. de excep. et c. 1. §. Denique, col. fin. Vers. sed pone
pater que fue. pri. caus. benef. amit. Dec. in Consil. 61. col. 2. a 80. num. 4. et 82.
num. 20. Alex. in Cons. 111. in fin. Vol. 6. Ripa. in Responso. 1. num. 3. in 3. part.
Paris. in cons. 19. num. 15. Vol. 2. Vbi ait talia Verba ades precisa et pregnantia
esse, quod non patiuntur Dispositionem cui adijciuntur recipere alium sensum
quam Verba sonant, Goza. in cons. 3. num. 23.

75.

Lo mismo Dize August. Beron. cons. 14. num. 1. Vol. 3. ibi: Quia ipse simpliciter
et pure non fiderunt, sed sub conditione, quatenus Do. Petr. de iure stare iuxi
teneretur, et non aliter, Ut in actis habetur, que Verba conditionem important
l. Stichum qui meus erit, ibi. habetur ff. de Legatis 1.

76.

Idem Beronius Cons. 91. num. 6. eodem Vol. ibi: Ac etiam ex illis Verbis, (Nec
aliter, nec alio modo, que important conditionem, et restringunt actum ad casum

- Espressum, ut colligitur ex notat. per Rosam in l. si quidem in principio c. de sept.
et per Bald. in cap. 1. que fuit prima cau. benef. in d. in feudo.
77. Menoch. cons. 38. num. 22. ibi: Ita et huius sententie ratio, quod hec Verba
nec aliter, nec alio modo precise conditionis sunt. Ut post Bald. in auth. in-
gressi Col. 4. c. de sacrosanctis eccles. Respondit Lason cons. 86. col. Ultima
Ver. Item predicta Verba lib. 3. et cons. 162. num. 2. lib. 2. Coptose Boer.
quest. 243. num. 11. et hoc illud est, quod dicit Rosa in l. si quidem, c. de sept.
et ibi Doctor et Paris. cons. 19. num. 12. lib. 2. hec Verba formam significare
quod idem est, quod significare conditionem.
78. Idem docet Barbosa de Clausulis clausula 81. super clausula, non alia
aliter, negatio modo num. 11. exatando de dicta clausula, ibi: Conditionem
importat, quod deficiente perinde est, ac si nihil actum fuisset, et lo prueva con-
innumerabiles Doctores.
79. Tambien Denota lex et a real y Verdaderamente Condicion, el haver di-
puesto la cosa en pena de la contravencion, habiendo expreso llama-
miento, hoc est, llamando a Ausias el menor, en caso que sayme no cumpliere
la Condicion, y llamando al Governador su marido, en caso que ni sayme
ni Ausias cumplieren dicha condicion, quod quidem expresse solum, et de per-
se conditionem Denotat, Beron. cons. 126. num. 28. Vol. 1. ibi: et illa Verba: Ali-
as non factum est. Que Verba faciunt conditionem, l. a Testatore ff. de condi-
tionibus, et Demonstrationibus, Bart. in l. 1. in 4. quest. ff. eodem tit. et faciunt
not. per Calderinum in cons. 1. in tit. de Verborum significatione, et per Bald. in
auth. ingressi, col. 3. c. de sacros. ecclesijs.
80. De manera que el Disposer no solo a firmatiue, id est, casu quo adimpleatur
conditio, Verum etiam negatiue id est, in alium, casu quo non adimpleatur, et
modo manifestat Denotante el ser condicional la Disposicion, prueva de
Paris. cons. 46. num. 42. Vol. 4. ibi: Ego magis quoniam estator ipse in uen-
tum, in quem dicte conditione non fuissent adimplere per ipsum Dominum Pau-
lum, pensiones predictas transtulit in dictum Ferdinandum eg. quod qui-
dem facere potuit ff. et c. de his que pene nominis fere per totum, et ff. de
adimendis, et tran. ferendis Legatis.
81. Et quien mas bien lo Dijo fue Paris. consil. 19. num. 23. et 24. Donde Dize que
quando sub pena aliquid fieri precipitur, se ha de observar tan al pie de la
Letra, y tan ad unguem, que de otra manera por ningun caso pueda conseguirse
Lo

Lo de esado, sus palabras son estas, Pero que etiam quoniam ipse Testator man-
dauit tales Substituto Debere seruare Conditiones, et precepta, De quibus
Supra postmodum opposuit penam priuationis, Ut inferius dicetur, et cer-
tum est quod quando precipitur aliquid fieri certo modo sub pena, illud
tale Videtur traditur pro forma, ita quod aliter factum non Valeat
Ut est Doct. Bart. in l. pretor, in principi ff. de oper. noui munitat. et
Communiter sequuntur, imo Imol. Pau. Alex. et alij, et latius Alber. Brun.
in d. tract. fol. 33. col. 2. Versio. Tertia conclusio, ex istis aperte patet, quod
Testato Voluit dicta precepta sua, et conditiones seruari, et adimpleri
formaliter, et ad unguem, et quod dicta precepta ponit in vim forme.
Et licet istum non expresserit, tamen quia ex Verbis ipsius Testatoris aperte-
rime, et multipliciter Colligitur, perinde est, ac si Testator expresse dixisset
dicta precepta eradere pro forma, Ut dicit Bal. in d. l. 3. c. de apell.
et in l. ff. c. de iuris et legitimis, quoniam sequitur, et refert Alber. Brun. in d.
tractatu fol. 33. col. 1. Versio. Ad hanc conclusionem.

82. Tambien denotan Condicion aquellas palabras Pero quiero y mando, con-
las quales tambien entra el Principio de la clausula, ibi: Por tanto quiero
y mando, pues denotan expresamente condicion y no modo. Ruin. Consejo 60.
numero 5. Vol. 2. que habla en formas rigurosas terminos que pueden ima-
ginarse en este punto, pues pone el caso Quando el Testador primero hizo
la Disposicion, y Despues la condicion que es donde se fundan los que
tratan de las Diferencias del modo, y la Condicion, pues dicen que quan-
do precede la Disposicion a la Condicion, no es condicion, sino modo, pero
que quando precede la condicion a la Disposicion, es Real y Verdadera-
mente condicion. En este caso pues de Ruin. primero puso el Testador
la Disposicion, y Despues la Condicion, y porque dicha Condicion la puso
con las palabras Quiero y mando, Dize Ruin. que es Real y Verdadera-
mente condicion, y no modo. sus palabras son estas: ibi: Et est aliu d quod
Testator Leget, et deinde dicat quod Vult, et mandat Legatarium Acce-
ditum, et contentum, et quod plus petere non possit, Ut in casu nostro nam
tunc modus non dicitur illud mandatum de plus non petendo etc. quia
ex illis Verbis non adijcitur aliqua moderatio ipsi Dispositioni, et Legato
precedenti, nec et alia Verba sunt Volens, et mandans, important modum
Sed aliam Dispositionem principalem Ut est casus in l. 2. c. Communia deleg.

et instit. Per singulis rebus per fidei comis. relictis, et ex qua Dispositione
Dicitur gravare Testator Legatarium ad plus non petendum, et sic con-
tinere dicitur fidei com. relictum a Legatario Unus fructus ipsi heredi
pertinere ac si Legatario relictus fuisset, quolibet aliarum, Vel aliud onus
per viam fidei commissi, illi fuisset iniunctum, et quod onus, Vel Relictum
factum a Legatario non dicitur modus, sed nova dispositio secundum Bar.
in principio, d. 5. Terminus circa definitionem modi.

83. Tambien Denota Condicion La palabra, haziendo, in illis Verbis, ibi: Pero
quiero y mando que haziendo el Dicho hijo del Dicho Moren Auñias Des-
pug el matrimonio en la forma susodicha, y Dicha palabra, haziendo,
por ser Terundio denota condicion, Paris. d. cons. 19. num. 4. Vol. 2. ibi:
illud enim Terundium, Chiamandosi, respiciens tempus futurum, indu-
cit condicionem, et exponitur, id est, si Vocaverint se et. Ut dicit Bart.
per illum tes. in l. si tu es parte, in fine ff. De acquirend. hereditate, Vbi
scribit Ales. alia cumulant, et idem not. Bart. remissive in l. 1. col. pen. Vers.
8. quero, et ibi Ales. in additionibus ff. De condi. et Demonstrat. et exadit
Corne. cons. 90. in causa col. 3. in princip. Vers. quia Terundium, et cons. 143.
Licet in hac, col. 3. Vers. illud enim, Vol. 4. et Deci. cons. nouiter impre.
B. Visa copiam num. 6.

84. Lo mismo Dize Ales. Ludouis. Deci. 187. num. 7. et 8. et ibi: Sicut enim Ter-
undium apponitur Verbo futuri Temporis importat condicionem, l. si cum es
parte, Vbi glos. in Verbo ad eundem, et Bart. in fin. ff. De acquiren. heredi-
tate, idem Bart. in l. 1. num. 36. ff. De conditio. et Demonstrat. Dec. Cons.
433. num. 6. ita etiam quando fuit adiectum Verbo presentis temporis, sed
effectus non est De presentis, prout in casu isto, in quo Vidualis Vite seruatio
Defertur post mortem testatoris, ita Ruin. loco allegat.

85. Lo mismo Dize Bart. en la ley, si tu es parte in fine ff. De acquirenda
hereditate, Decius cons. 433. num. 6. Locin. Luniar Consilio 122. numero 20.
Libro. 2.

Tambien Denota Condicion aquellas palabras con que buelue a repetirla
ibi: Haziendo contratado matrimonio en la forma susodicha y Declarada.
Porque si atendemos a la propiedad de las palabras, Haziendo con-
tratado, satis aperte constat que quiso la Testadora que primero Contratara
id est que primero cumpliera la condicion, porque sino, no dicea, Haziendo
contratado suada, sino, haziendo suadido contrate. este es el Verdadero
sen

Sentido, e inteligencia de Dichas palabras secundum proprietatem Tem-
porum, et rectam gramaticationem.

86.

Y aunque no tenia necesidad la Testadora de tantos circunloquios
para Declarar su Voluntad acerca del Cumplimiento de esta condicion
asi en la persona de Jayme, como en la de su Hermano Ausias, sin embargo
suelue a repetirlo, quando habla de Dicho Ausias, ibi: el qual asi mismo
haya de casarse con muger de la familia de Cauanillas, o Villarrasa: esto
lo Dico Despues de haver Dicho, haviendo contratado. Con lo qual se en-
tende repetidas Dichas palabras en Ausias el menor, por la fuerza de la
palabra, assi mismo, que es lo mismo que, ita, o, como, la qual denota idemp-
tidad in omnibus et per omnia, Barbo. Distione 107. que refiere la Dos. Verb. Obli-
gatus, in l. Cum ij, §. si Uni, ff. de transactionibus, Trat. Cons. 140. num. 22.
Libro 1. Cerebus post Librum practicum, et Canoniarum questionum
Singulari 48. num. 3.

87.

Tambien Denota Condicion expresa el haver repetidola en tan breve clau-
sula la Testadora tantas Veses, segun Doctrina del mismo Paris. Dicto cons.
19. Vol. 2. num. 25. ibi: Et es magis predicta procedunt, quia ipse Testator
pluries apposuit dictam Conditionem, et formam, et per Clausulas geminatas,
propter quod tanto magis ostenditur, et Declaratur enixa Voluntas ipsius tes-
tatoris Volenti ita Denum predictos filios Venire ad eius Successionem, si adim-
plerent Dictas Conditiones, et non aliter, iuxta ea que habentur per Bart. et
Que parece Hablaba de la Clausula del Testamento de Dona
Beatriz Despuig.

88.

Et quod Seminatio, et Vexeratio, fortius, enixiusque operetur, et adunt
Cavalcan. Decis. 5. num. 29. Roland. Cons. 59. num. 56. Lib. 3. test. in l.
Ballista, ff. ad Trebellian.

89.

Y para que se vea quan Seminal as Veses repetis la Testadora esta su
enixa Voluntad, es bien de notar, que no se contenta con poner Dicha condi-
cion en la institucion de entrambos hijos de Ausias el mayor, sino que la re-
pite en cada Uno dello, ya por afirmativa, ya por negativa, ya llamandoles
in casu adimplementis Conditionis, ya privandoles in casu non adimplemen-
ti Conditionis, Y Disponiendo de nuevo in penam Contraventionis
seu non adimplementis.

90.

Y finalmente es de modo, que en sola Una plana de Letra ordinaria lo repite
seys Veses, que son Las siguientes.

91. Prima, ibi: Por tanto quiero y mando que el Dicho hijo de Mosén Ausias Despuig, que suceda en la dicha mi herencia, sea obligado de casarse con mujer de la familia de Cauanilla, o Villaxara.
92. Secunda, ibi: Y si el dicho matrimonio en la forma suodicha recusara de hazer, en tal caso no quiero q. aquel tal Venga a la succession de mis bienes.
93. Tertia, ibi: Y si los dchos lo recusaran, en tal caso quiero q. el dicho Señor Governador pueda usar a su voluntad de los bienes de dicha mi herencia.
94. Quarta, ibi: Pero quiero y mando q. habiendo el dicho hijo del dicho Mosén Ausias Despuig el matrimonio en la forma suodicha.
95. Quinta, ibi: Haviendo Contrataado el dicho Matrimonio en la forma suodicha y Declarada.
96. Sexta, ibi: el qual así mismo haya de casarse con mujer de la familia de Cauanilla, o Villaxara.
97. Tada, ita: Vides lo repetido en tan breue Vato, que no pudo mas claramente dar à entender su voluntad, y quan precisamente queria que aquella condition se observase.
98. Et quando tan exhuberantemente no se huiera prouado ser esta condition y no modo, por lo menos de enisa Statutis Voluntate, et cum mente dubitacione poterat, et in conditionibus potius attendi debet mens disponentis quam Verba, ut espresse docet Beron. cons. 19. n. 7. Vol. 2.
99. Et ut nihil intactum relinqueretur, y para que se Vea con quanta temeridad Diuina el que tuuiera aun primer movimiento de Desir que los hijos de Ausias el mayor no tuuieron precisa obligacion en fuerza de la referida Clausula del Testamento, de haer de casar con mujer de la familia de Cauanilla, o Villaxara, para poder ser heredero, es abundanti. Diremos, que aunque la Condition que dicha Testadora impuso no fuera Real y Verdaderamente Condition, como lo fue, y queda tan prouado, sino que fuera modo, aduc en ese caso fuera modo de tal calidad q. produjera los mismos efectos q. la condition, et necessario foret adimplendus.
100. Para proua de esto supponemos por regla asentada, e innegable, que quando el modo est causa finalis institutionis parimodo debet necessario adimpleri Veluti conditio. Grauea cons. 19. n. 4. ibi: Nisi ille modus causa finalis fuerit ipius institutionis. Bal. cons. 19. Repet. Nicolusij col. 2. lib. 2.
101. Lo mismo Dico Cornueu Consil. 311. num. 4. Vol. 1. ibi: et etiam Salicetus ibi, qui dicit, quod quando modus est causa finalis defectus modi etiam per casum vitiat legem

Legatum, quod et Vult. Salic. Raphael. ibi, et in L. s. de Institut. et. Sub
Eius.

102. Et hoc Supposito, quando La Disposition conque nra Testadora Dispu-
no fuera Condicion, sino modo, tenia La misma fuerza q. La condicion, y de la misma
manera de uia Cumplirse, por contener causa final.
103. Et que sta Disposition Contenga causa final, se prouea, de que La Causa
final tunc Consideratur, quando respicit fauorem, aut ipsius testatoris, aut
alterius Tertij, Ut expresse docet Idem Crauet. d. cons. 59. num. 4. ibi: Sed
Causa finalis consideratur quando respicit fauorem, aut ipsius testatoris, aut alte-
rius Tertij, Ang. in cons. 124. et.
104. Lo mismo Dico Corneo cons. 311. num. 1. Vol. 1. ibi: Et in super prolatum per
Viam modi, etiam Disponit, dummodo respiciat fauorem alterius, quam
habentis implere, l. 2. C. De his, que sub modo, et mens testatoris et rati clara
et mens et semper attendenda, l. in conditionibus primum locum de conditionib. et
demonstrat. et l. cum Virum, C. de fideicommissis.
105. Lo mismo Dico Francisco Bursat. cons. 383. num. 17. ibi: Qui modus, seu
Moderatio Legati, cum ad Tertij fauorem, et commodum dirigatur, iudicatur
causa finalis illius relictis, Unde omnino Venit ad implendum. Angel. cons. 124.
Solu. Domini Dalmatij, col. penul. circa med. Socin. cons. 26. col. fin. cons. 83.
num. 5. lib. 3. Corn. 101. col. pen. ad finem lib. 1. Dec. cons. 128. ad finem
Cons. 433. num. 6. Crauet. cons. 59. num. 4. l. 1. C. De his que sub modo, Beno.
Cons. 30. num. 15. et 16. Vol. 2. scripsi, cons. 221. num. 16. Vol. 2. Alia, si non
adimpletur hereditate, ac relicto onoratus probatur, Azo. in Rubrica de his
que sub modo num. 1. Nota in rubric. de conditionibus, et demonstrationibus
maxime quando modus, siue conditio non impletur culpa Legatarij, Arceba. cons.
237. col. 2. in principio num. 2.
106. Lo mismo Dico el Señor Regente Montex. Decis. Regni Aragonum, Decis.
17. num. 53. ibi: Et cum modus finalis et cause (eo quod respicit Utilitatem)
alterius, quam eius, qui modum implere debet, Ut per Ruin. d. cons. 43. num. 10.
et Beno. 85. num. 7. Vol. 1. modus ille in conditionem resoluitur, et Bar. d. 5.
Dextralius, num. 6. Declarat, quem refert, et sequitur Alex. cons. 119. Post
num. 1. in Vers. et licet Vol. 3. Arct. d. cons. 93. in fine, et Thobias Monius
d. cons. 38. num. 11. et consequenter modo per prius non adimpleto, Dispositio
sub illo adimplenda resoluitur secundum Joannem Andream in cap. eorum
De auctoritate, et Vniuersali, Vers. hoc fuit modum et

107. Y para que sea causa final no se requiere que el interesse testatoris, aut aliorum sea cierto, y considerable, pues aunque sea aparente, o, presunto, basta como se prueva del cons. 22. de Berrio Volum. 2. donde trata de Un legado, desando a Uno que tenia muchos hermanos, y solo porque el Testador Dixo que lo desand pro adequatione sue partis, la quale palabra importat modum, pero sin embargo esto, porque considero el Testador interese de los otros hermanos hoc est, Ut ita inter ipsos equalitas servaretur, quod cuiarentur, et tollerentur invidia, xueve que Contenia causa final, respecto de dicho interesse de tercero, que cau Dize Berro. en el num. 26. modum importat causam finalem Ut probatur in l. Titio centum in princip. ff. de condit. et demonstrat. et per Bart. et alios, maxime Paulum de Castro, ibi: et in d. l. 5. Terminus.
108. Et lo mismo Dizen Mantica de coniecturis Ulem. Voluntas. lib. 6. tit. 14. in. 14. y Cancer. Variarum resolutionum tomo 2. cap. ad. m. 183.
109. Ulterius, causa final se considera, quando, aunque no haya interesse, o, por lo menos no alcance a considerarse, pero el Testador no huviera dispuesto en otra forma hoc enim sufficit pro ara que se llame causa final. Buxat. cons. 304. num. 10. Vol. 3. ibi: et causa finalis indicatur in proposito, cum donans non esset in toto aliter facturum, Vel eo modo, nisi Virtute dictae cause.
110. Lo mismo Dixo Menoch. Consil. 23. num. 16. ibi: est enim illa causa finalis, que Ubi non extiteret actu ipse Confectus non fuisset, Ut responderunt Bal. in consil. 340. col. 2. Cornueus in Consil. 102. num. 7. lib. 1. Locin. Sen. in Consil. 183. Col. penult. Veric. Postremo, Lib. 3. et Crauetain Consil. 142. num. 9. et ad rem magis, Bal. in C. falsam, C. si es falsis instrumentis, Beltram. in Consil. 73. n. 6. lib. 7. Dixa quel. in tractatu quod evante causa esset effectus, limitatione 4. num. 26. et num. 32. et apertius num. 37. et magis ad rem nostram Nata in Consil. 609. num. 10. et 11. lib. 3. et Rolan. in Consil. 44. num. 15. lib. 4. scripserunt, quod Sicut causa esset si natura impulsiva, at amen si ea cessante nihil actum fuisset finalis dicitur.
111. Que por esto Dixo Cancer. que el interesse del Testador se considerava en que se cumplierse su Voluntad, 2. tomo. c. 7. num. 4. ibi: pura eventus Conditionis habetur pro causa, et interesse consistit in eo quod satisfiat Voluntati Disponentis l. a. Titio, Ubi omnes, ff. de Verbor oblig.
112. Demas de que causa in Dubio censetur finalis, et non impulsiva, Franc. Molin. De rit. nuptia. lib. 3. q. 12. n. 18.
113. Todas estas cosa pues concurren en este nuestro caso, hoc est, interesse testatoris, interesse aliorum, et quod testatoris non esset aliter dispositura.

114. Porque primeramente el interese de la Testadora puede muy bien considerarse en que fue tan afecta a la familia de Cauanillas, que los intereses de dicha familia los juzgo por propios, y la misma familia como por suya, pues este afecto no solo lo dio a entender en querer que descendientes de esta familia tuvieresen gozo en sus bienes y herencia, sino tambien en el particular amor que mostro tener a su marido el Gobernador D. Diego de Cauanillas, pues le hizo Heredero durante su Vida, y en el Codicillo manda que no se le tome ni pida cuenta alguna.
115. Este mismo afecto a dicha familia de Cauanillas se mostro la Testadora en su Testamento, disponiendo y mandando que su cuerpo fuese enterrado en la Sepultura de los de esta familia de Cauanillas, con lo qual puede muy bien verse que el querer la Testadora que su heredero casase con muger de Cauanillas, era interese propio de dicha Testadora.
116. Que haya en este caso interese de Tercero, no necesita de prueba, quando es tan evidente, pues disponiendo la Testadora que su heredero haya de casar con muger de Cauanillas Donzella, de las que quedaran por casar, con dote de quarenta y cinco mil sueldos, bien cierto es que qualquiera de las Donzellas de esta familia, que entonces havia por casar, seria interese en que esta condicion se cumpliera, pues qualquiera de ellas que tuviere de dote quarenta y cinco mil sueldos, podria esperar ser señora de dichos bienes y herencia constante matrimonio, y q. sucedien en sus hijos si los tuviere Varones.
117. Y aunque si fueran muchas las Donzellas de esta familia, parece que ninguna de ellas tenia el interese proximo, pues el heredero no estava precisamente obligado a casar con esta, o aquella, sino a casar con Una de las de la familia, hoc sufficit, para que se llame interese de Tercero, pues lo era de la que fuera eligida, aunque al tiempo de la disposicion testamentaria no constaba individualmente de la persona, porque interese sufficit probare apparenter. Felin. in Cap. Cum semper 17. col. 7. post principium Vers. Ad hoc ut tertius dicatur, de sententia, et de iudicio. Puter Decis. 166. in fine num. 3. lib. 3.
118. Demas de que podia venir caso que no huviera en dicha familia de Cauanillas, sino Una sola Donzella por casar con dicho dote de quarenta y cinco mil sueldos, y entonces el interese de Tercero no quedava en solo termino de aparente, sino q. era real y Verdadero interese de Tercero.
119. Tambien consta que Testatrix non esset aliter dispositura, no solo por las repetidas Vezes que hablo de esta Condicion, et cum quibus de ipsius enixa

17

Voluntate satis clare Constitit, sino tambien porque expressemente Dicho Dicha Testadora que no queria fuese su heredero ninguno de los hijos de Austias el mayor, caso que ninguno dellos quisiese casar con muger de dicha familia de Cauanillas. Con lo qual no con menester argumentos para prouar que testatrix non esset aliter Dispositura, quando expressemente lo dice Dicha testadora en su testamento.

120. Con esto queda prouado que quando no fuera condicion la que hauemos prouado que lo es, sino que fuera modo, aduc en ese caso por haues causa final, hoc est, interesse testatrix, interesse aliorum, et quod Testatrix non esset aliter Dispositura, Venia a productis Los mismos effectos, quod hoc Ut Vitiaretur Dispositio ob defectum modi, imo Verius ob defectum Conditionis.

Duda Segunda.

121. Esta condicion, aunque lo es real y Verdaderamente, Como queda prouado pero no huus necesidad de cumplirla, por que parece estar reuocada por la misma Testadora en el Codicilo que despues se hizo en Do. del Nouiembre de 1577. ante el mismo Bernardo Dais notario, Cuya reuocacion al parecer dan á entender aquellas palabras, ibi: Asi como si Dicha palabras en mi Testamento no fueran puestas, Demanera que aunque no case con muger de Cauanillas, o de Villanra a el Dicho Heredero, o, herederos, no pierda mi herencia.
122. Hijo accedit que La Real Audiencia de Valencia en el motiuis de una Sentencia que dio en 11. de Diciembre de 1578. en fauor de Don Gaspar Despuig, Contra Dona Lufrania Llançol, y Los Administradores del Hospital de Valencia, entendio estar reuocada dicha condicion en el Codicilo en fuerza de las referidas palabras.

Solucion.

123. Si La Real Audiencia de Valencia tan notoriamente no huuiera recibido engañio en la intelligencia de las palabras del Codicilo, que quedan referidas, por ningun caso sacaramos a plaza esta Duda, pues ni la Testadora pretendio reuocar dicha condicion en el Codicilo, ni de las palabras referidas puede Collegirso quien diere el Verdadero sentido q. Deue darse á lo perfecto de una oracion, y al entendimiento de una clausula.
124. Y aunque este Codicilo está con la Clausula del Testamento infra art. 5.

num. 54. pero sera fuerza ponerle aqui con ma Distincion para que se Co-
nozca el engañó que recibíó la Audiencia, y lo poco que reparó en su
Verdadero Sentido, y así se Dividiremos por periodos que contengan rason
y Disposicion entera cada uno de por si.

Periodo primero.

125. Como sea permittido a qualquiera por Disposicion de Derecho y de fuero
antes y Despues de su Testamento hacer, y ordenar su Codicilos. Por tanto
Yo Doña Beatriz Despuig y De Cauanillas muger Del respectable Señor
Mo. en Luyr De Cauanillas Cauallero, Consejero, y Camarlenche Del Señor
Rey, Lugar tiniente General, y Governador del Reyno de Valencia, Aan-
do en la Cama enferma, y con buen acuerdo, entendimiento, y palabra
y con buena Disposicion para Destar, y codicilar, y haer qualquiera
Contrato. Acordandome haer hecho y ordenado mi Ultimo, y postrimer
Testamento, Ultima, y postrera Voluntad mia en poder de Bernardo Da-
cio notario abajo escrito a 22. Del mes de Nouembre Del año 1509. quierien-
do a la Dicha Disposicion ajustar, quitar, corregir, e mudar, hago, y or-
deno los presentes mi Codicilos.

Periodo Segundo.

126. Visto entre otras cosas en Dicho Testamento haer dispuesto las palabras si-
guientes. Que el hijo De Ausias Despuig que suceda en la Dicha mi herencia
sea obligado a casarse con muger De Cauanillas, o, De Villarrasa Doncella
Legitima y natural, y mayor de Dias entre las hijas De la casa que entonces
huuiere De la que quedaren por casar, con dote de quarenta y cinco mil suel-
dos a Voluntad, Peticion, e ordinaçion del Dicho Señor Governador
mi marido.

Periodo Tercero.

127. Loos, e aprueuo la Dicha Disposicion.

Periodo Cuarto.

128. Y reuoco la Disposicion con las palabras siguientes.

Periodo quinto.

129. En el Dicho matrimonio en la forma arriba escrita rehusare haer, en tal caso no
quiero q. aquel tal venga a la sucesion de mis bienes.

Periodo Sexto.

130. Lo quiero que suceda el otro Despues de aquel.

131. Si los Dos lo rehusaren, en tal caso quiero que el Dicho Señor Governador pueda ordenar a su Voluntad de los bienes de mi herencia, así como si las Dichas palabras en mi Testamento no fueran puestas, Y así que aunque no case con mujer de Cauanilla, o Willaxa a el Dicho heredero, o herederos, no pierdan la Dicha herencia.
132. Y Despues prosigue haciendo otras disposiciones, confirmando en parte, y en parte renovando lo q̄ tenia dispuesto en su Testamento.
133. El Periodo primero lo que contiene es solo la introduccion, o causa preemial de Dicho Codicilo, seu melius, el ordinario estilo con que los notarios suelen començar la escritura de los Codicilos, y esto regularmente no prueua, porque se presume hauese escrito es Capite, et mente notarij, non autem es Capite et mente disponentis.
134. De donde se sigue, que si puede Collegiarse estar escrito es mente, et Capite disponentis, prouará, porque en los contratos, quando in prefatione, seu preambulo constat contra hentes illud scripiisse, es prefationibus et preambulis causa finalis Colligi potest. Así lo Dize Agustín Berois cons. 84. num. 10. Vol. 1. y lo prueua de la Ley fin. de heredi bus instituendis, y de la Ley Titia in principio de Verborum obligationibus.
135. Pero esta prefacion, o preambulo de nuestro Codicilo, ni se collige estar escrita es mente disponentis, ni contiene otro que dar á entender la Testadora que por estarle permitido de derecho el poder hazer codicilo, Usa de la facultad de presente, añadiendo, quitando, corrigiendo, y enmendando el Testamento por ella antes de agora hecho.
136. Tambien Dezimos que por la misma Razon Deser esta prefacion, o preambulo es mente, et Alílo scribe, non autem es mente disponentis, no hay necesidad precisa de buscar sujetos en el Discurso del Codicilo, sobre que caygan dichas palabras, pues aunque se halle en dicho Codicilo que Dña Beatriz quita y añade, aunque no se halle que Corrige y enmienda, o caso que se hallare que Corrige y enmienda, y no se hallare que quita y añade no por eso haemos de Desir que la Disposicion Codicilar esta Diminuta. ni haemos de buscar interpretacion para que todas las Dichas palabras se Verifiquen, mayormente si con la interpretacion Viniesen á seguirse algunos absurdos, o contrariedades.

137. Esto quede Dicho Espacio quanto a lo poco que se ha de reparar en si
 Dichas palabras estan Verificadas con lo dispuesto en el Codicilo, que
 quando fuere esto necesario y preciso, se hallan todas Verificadas
 en este Codicilo nuestro, en el qual Dona Beatriz añade, quita, corrige
 y enmienda, Ut Videre licet por todo el Codicilo, en q. no nos detenemos por
 tratar de otras cosas q. mas hallen al caso en este punto.
138. El Periodo Segundo lo que contiene es Una Relacion entera del lo
 contenido en la Clausula hereditaria del Testamento, quanto al gra-
 uamen, o Condicion que la Testadora puso al hijo de su hijo el mayor
 que hubiere de suceder en su herencia, hoc est, que tuviere obligacion de
 casar con muger de la familia de Cavanillas.
139. Y lo que de Periodo prueva solamente es dar à entender que la Dis-
 posicion siguiente ha de hablar en los terminos de lo contenido en
 Dicho periodo, y que lo contenido en dicho periodo se ha de observar
 en la forma que se sigue, sin que pueda tener otra, ni otras intelligen-
 cia, que la que se da a la misma Testadora en las Clausulas, y Pe-
 riodos que le siguen, quando dispusiere con palabras que de-
 notaren Disposicion.
140. El Periodo Tercero lo que contiene es la Resolucion que Dona
 Beatriz tomó acerca de la Clausula relativa contenida en el segundo
 Periodo, y Dize que la aprueua y lo, y Dicha Locacion y approuacion
 forzosamente ha de entenderse de la Clausula referida en el segundo
 Periodo, Por quanto Dize, la Dicha Disposicion, y no havendo pre-
 cedido otra Disposicion que la contenida en dicho Periodo segundo
 forzosamente se ha de decir que Dicha Disposicion (del periodo segundo) la
 aprueua y ratifica en la misma forma q. queda referida.
141. Esto se prueva ex natura Dictionis, Dicta, que es repetitiua y relativa
 precedentium, et ad illa refertur, que Supra dicta fuerunt Cum
 omnibus suis qualitatibus, Barbosa de Dictionibus Dictione 87.
 per totam.
142. El Periodo Quarto lo que contiene es querer reuscar muchas de las
 cosas contenidas en el Testamento, y en estas no se Comprehen de lo
 que queda referido, Por que quanto a eso ya queda dispuesto y aprobado con
 haver Dicho la Testadora, aprueua Dicha Disposicion.

143. Demas de que quando Dize La Testadora en este quarto Periodo que
reusca, no Dize reusca La Dicha Disposicion, pero quando trata de
aprouar, puso La palabra, La Dicha, para dar a entender que lo Con-
tenido en Dicho periodo segundo no queria comprehenderlo en las reus-
caciones que pensaua hacer.

144. Y ademas De ser este entendimiento Secundum Proprietatem Re-
lectionis, es tambien preciso, ne Dentur repugnantie, et contrarietates,
Ut statim apparebit.

145. Tambien de este mismo Periodo quarto, ibi, con la palabras siguientes,
se Collige, imo Verius realiter, et Vere constat, que lo que a Dichas palabras
se siguen, nix prefacion, o preambulo, ante relacion, sino Real y
Verdadera Disposicion, que ad Vnguem debet obseruari, y que aliquid de-
bet operari, Ut deuenio non feriat.

146. El periodo quinto lo que contiene es, el Principio de lo formal de La
Disposicion, con que podemos Dize que comienza a Disponer codicilamente
Doña Beatriz; Y en Dicha Disposicion codicilar, y parte Verdadera-
mente Dispositiva, hablando de Jayme Despuig el hijo mayor de Auzia
el mayor, Dize, que en caso que rehusare de casar con muger de la fa-
milia de Cananillas, o Villarrasa, no quiere que aquel tal Venga a La
Sucesion de la herencia y bienes.

147. De adonde se Collige, que quanto a la obligacion de haue de casar
no reusó en este Codicillo nada La Testadora, pues en este Periodo
que contiene lo Dispositivo del Codicillo Dize, no quiero que aquel tal
Venga a la Sucesion de mis bienes, y esto queda con lo que Dize en el
periodo Tercero, ibi: Lo o, e approuo La Dicha Disposicion, Y no fuera
Lo alla, ni approballa sino Despuiera en conformidad de lo contenido
en el segundo periodo, hoc est, que el hijo de Auzia que huuiere de
Sucedex en Dicha herencia y bienes, euuiere obligacion de casar con
muger de la familia de Cananillas, o Villarrasa, y esto esta tan claro
y como hasta aqui tan firmemente, que no necessita de interpretacion al-
guna, ni apoyo Juridico.

148. El Sexto periodo lo que contiene es otra Disposicion para en caso
que Jayme Despuig el hijo mayor de Auzia no quisiere Cumplir con
la condicion impuesta, id est, no quisiere casar con muger de la familia
de

De Cauanillas, y Dize que en ese caso Suceda Aullias el Menor Con La misma Condicion, se entiende por lo que en el principio Del periodo septimo se Contiene.

149. De manera que en este sexto Periodo tambien se Verifican las palabras, Lo o, appruueu del periodo tercero, y quando no se Verificaran, por lo menos eran Dispositiuas, y aliquid debebant operari.

150. El periodo septimo Lo que Contiene es otra Disposicion Diferente para en caso que ni Jayme, ni Aullias Succedieren, por no haueer Cumplido La Condicion, y Dize que en ese caso pueda el Governador marido de La Dicha Destadora, Disponer de Dicha herencia, asi Como si Las Dichas palabras no fueran puestas en el Testamento. Y asi que aunque el Heredero, o, Herederos no casen Con muger de Cauanillas, no pierdan La herencia.

151. Y porque parte deste periodo es donde tropesci La Audiencia Real, trataremos mas Difusamente de su inteligencia.

152. Supponiendo que en lo que se fundo Dicha Audiencia Real, fue en las Ultimas palabras deste periodo, ibi: Asi como si Dichas palabras en el Dicho Testamento no fueran puestas, y asi, que aunque no case con muger de Cauanillas, o Villarrasa, el Dicho heredero, o, herederos no pierdan La dicha herencia. Y quiso aplicallas a Todo Lo Dispositiuo contenido en Lo periodo quinto, y sexto.

153. Pero esta inteligencia, o, interpretacion quan Contraria sea a La Verdad y mente de Dona Beatriz, patet ex sequentibus.

154. Primo, por quanto si Dichas palabras se huuiessen de entender en esta forma, Serian Repugnantes a lo que Dize en el Periodo Tercero, ibi: Lo o, appruueu La Dicha Disposicion, y tambien siendo como es Dispositiuo Lo Contenido en Los periodos quinto, y sexto, Paretur Correctio in continenti Contrarietas, et Repugnancia, que quidem danda non sunt. Celsus Hugo Cons. 120. num. 19. ibi: Verba etenim instrumenti cuiuslibet ita debent intelligi, ut non contraria, et repugnancia dicere videantur, argumento Cap. inter. Dilecto, §. Ceterum, extra De fide instrumentorum not. Bart. in l. fin. §. idem querit, ff. de condit. in deb. Alex. plenissime, cons. mibi 141. incipit Viso testamenti et. col. 4. Vol. 2.

155. Lo mismo Dize Gratiano Disceptat. forens. cap. 946. num. 28. ibi: et non

- potest alia interpretatio sumi, nisi non facit solutioni, quia a ^{ad} ~~ad~~ Con- ^{adde} ~~adde~~ ^{et} ~~et~~
Contrarietas, si pariter petatur quid Certum, et postea Dicatur esse solutum
ad quam Contrarietatem evitandum Verba debent potius intelligi, quod
sint prolata in iurando non esse solutum, non autem in fatendo solutio-
nem, quamvis etiam daretur impropriatio Verborum, que admittitur Ut
evitetur et alia contrarietas, C. inter Dilectos §. Ceterum de fide Instru-
mentorum, Menoch. Cons. 2. num. 61. Surd. Cons. 230. num. 28. et Con-
229. num. 14.
156. Lo mismo Dixo el mismo Frati ano cap. 554. num. 31. ibi: (Maxime quia)
aliud Dicendo sequeretur Contrarietas, que non debet admitti, quamvis
etiam ita facienda interpretatio contra proprietatem Verborum, Bart. in l.
2. §. creditum ff. si certum petatur, Aymon cons. 70. num. 5. Cin. et Bald. in l. cum
falsa C. De iure, et facti ignorantia.
157. Lo mismo Dixo Francisco Buxat. cons. 307. num. 78. tomo. 3. ibi: Unde si Vel-
limus absolute de Jurisdictione loci posse haberi, et in Defectum, et sine
Defectu Mantuanorum se statim Corrigeret, quod non est firmandum
ut censeantur in Dicta Corredio in Statuto, maxime in continenti, Late Paris.
Cons. 56. num. 28. Vol. 2. per testum in l. non ad ea ff. De conditio. et demonst.
Solutum allegari, etiam in materia Statutorum, Crau. in Proposito
cons. 307. num. 3.
158. Lo mismo se prueva de Corneo Cons. 870. num. 9. Bart. in l. 1. §. parui. nu. 5.
ad finem, ff. quod Vi, aut clam, Ales. in l. si mihi §. Ultimo in principio, ff.
De Legatis 1. Sindus cons. 10. num. 6. et es tex. in l. si quando, in Principio
C. De inefficacio Testamento, et es alij numeris, iuribus, et Doctoribus,
qui referri possent.
159. Con lo quales fuere a Desir que Dicha Ultimas palabras Del Periodo
Septimo, ni pueden aplicarse a Los periodos antecedentes, ni quisiere reuocar
la condicion impuesta por la testadora en su testamento.
160. Tambien Desimo, que Dicha Ultimas palabras, quando necessitan
de interpretacion (que no necessitan Della, como luego Diremos) haviendo
de interpretarse de manera que no se siguiere absurdo, ni contrariedad
alguna, y si se huviesen de entender como La Audiencia pretendio, for-
zosamente se havia de seguir Contrariedad, y repugnancia, que lo con-
tenido en los periodos quinto, y Sexto es Dispositivo, y manifestamente
Con

Contrario a lo que fueran las Dichas Últimas palabras del Período
Septimo: Y que la interpretación se ha de hacer siempre (de tal manera)
ne in continenti Correctio inducatur, lo prueva Alex. con. 167. num. 15. Vol.
7. Donde Dize que Un Testador que tenía por hijos y herederos a Antonio
y Bernardo, Dizo en su Testamento que quería y mandava que los dichos
sus dos hijos y herederos pagasen todas las Deudas y legados contraídos
y Deuados, así por Dicho testador, como por su padre, y madre, y que la
paga fuese en esta forma. Que por cuenta de Antonio Corriese el pagar
solamente lo que se Deuia en Cierta Villa, y en particular Cierta villa
de Ote; Y Desques Dize, nec non omnia alia Debita, et Legata mea
et Dictorum parentum meorum quibuscumq. creditoribus, que debes, et
teneor ex quacumque causa.

161. Pudore si por estas Últimas palabras Corrio por cuenta del Antonio el
hauer de pagar todas las Deudas y legados, o si solamente stava obligado
a pagar lo que se Deuia en la Villa.

162. Y parece que segun Dichas Últimas palabras, tenía obligación de pagar, no
solo lo que en la Villa se deuiese, sino tambien en todas las demás Deudas, pues las pala-
bras lo Deitan bien Claro.

163. Pero sin embargo, Dize Alejandro, Por quanto si dicha palabra huuiere
de entenderse como fueran, se seguiria que in continenti Videret testatorem
reuocare precedentem Dispositionem, por la qual ordenó que los dos herederos
pagasen todas las Deudas, y legados, se ha de Desir que Dichas palabras
generales no obraron Generalmente, ni Dicho Antonio está obligado a pagar
sino lo que se Deuiere en la Villa, pues es mas menes inconveniente que
no admittir, ni presumir Corrección en el Testador in continenti. Et
ratio est, Dize Alex. an. quia si illa Generalia Verba, scilicet, nec non
ad omnia alia Debita, et Legata etc. intelligerentur de omnibus Debitis
que Deberentur alibi, quam in dicta Villa, sequeretur, quod Testator
Videretur in continenti reuocare precedentem Dispositionem, per quam li-
xerat omnia Debita, et Legata solui per ambos heredes, quod non est Di-
cendum, quia non est presumendum quod Testator in continenti vo-
luerit se omnino Corrigere, l. non ea, ff. de Conditionibus, et de-
monstrationibus.

164. Luego en este nuestro Caso quando las Últimas palabras del Período
Sep

Septimo no hablan, como en realidad de Verdad hablan de la Disposicion que en su caso haia de haber el Governador Luy. De Cauanillas, sino que hablan de la misma Doña Beatriz y de los mismos hijos de Ausias el mayor, hoc est, que no discrepa, pueda el Señor Governador disponer, Asi como si las dichas palabras en mi Testamento no fueran puestas, sino que discrepa; Que el hijo de Ausias el Viejo que sucedera en mis bienes y herencia pueda ser heredero, y suceda, asi como si las dichas palabras en mi Testamento no fueran puestas. Aduc en este caso se haia de decir que la Testadora no quiso quitar la Condicion en Virtud destas palabras, con ser tan claras, porque se siguiera que Daretur in Continenti Correctio, encontrándose como se encontraba con lo contenido en los antecedentes periodo quinto y Sexto, y en este caso se le haia de buscar a dichas Ultimas palabras alguna Salida, o interpretacion, licet Verba impropriarentur.

165. Luego si esto se haia de decir, aun en caso que las Ultimas palabras de nuestro periodo Septimo hablan con los hijos de Ausias, que sera no hablando con ellos, sino con el Governador, y del modo como dicho Governador podia disponer, bien cierto es que el dicho periodo debe entenderse como suena, que donde no en lugar de impropriar las palabras, no detur Correctio in Continenti; en este nuestro caso impropriarentur Verba, para que Daretur Correctio in Continenti, para que se vea como pudo a Doña Beatriz pasarle por la imaginacion el querer reusar en este Codicillo, con las dichas Ultimas palabras del dicho periodo Septimo, la Condicion que en el Testamento puso a los hijos de Ausias el mayor, de haue de casar con muger de la familia de Cauanillas.

166. Esta misma Doctrina del Alasandro, en prueba de lo que vamos diciendo la Confirma maravillosamente Exaciano Dicap. foren. en un caso que trae en el Cap. 648. Donde dice, que Vna fundó un Canonico, reservando el Derecho de Patronado para si y para toda su familia, y Descendientes, y Despues vuelve a hablar desta misma reservacion, y dice, que haya de ser dicho Derecho de Patronado suyo, y de sus hijos, y nietos, y no de su nombre mas Descendientes, ni a su familia.

167. Duda se en este caso, si los Descendientes de dicho fundador Ultra nepotes y todos los de su familia tienen Derecho en este Patronado en Virtud de la primera parte de dicha fundacion, o si este Derecho haia espirado con los nietos en Virtud de la segunda parte, y remue Exacian. en el n. 8.

9. 10. y 11. que no espiró en los nietos, sino que toda la familia, y Descendencia del fundador se tienen en virtud de la primera parte de dicha fundación y trae por razón, me datur Correctio in eodem actu, et in Continenti, y en espacio de solas ocho lineas, Corrección y Contradicción, que nunca se admite, y para que no la haya se buscan interpretaciones, con que lo precedente influya en lo subiguiente.

168. Et Lugar es bien a propósito, y sus palabras son estas; Maxime quia sequeretur absurdum, quod in eodem actu, et in Continenti, et in eadem oratione octo linearum fundaretur ius patronatus in perpetuum pro familia, et Descendentibus ipsius fundatoris, et ad eorum presentationem perpetuam, et postea restringeretur solum ad filios legitimos, et naturales sui filij, et sic daretur Correctio in Continenti, et contradictio in eodem puncto, que tamen non debet admitti, ideo potius est facienda interpretatio, ne precedentia corrigantur. Ut Verificentur narrata in Descendentibus, ad hoc Ut possit dari perpetua dispositio, prout fundator expressit, Alas. Cons. 89. num. 13. lib. 3. iusta l. non ad ea ff. de Conditionibus, et Demonstrat. l. si servus plurius, §. fin. ff. de Legati 1. Dec. in l. singularia, ff. si certum petatur, Aliat. presumptione 28. regula 2. num. 1. As que ad 10. Vbi quod hoc procedit, quamvis etiam Verba essent intelligenda ad litteram prout vident secundum Anchar. Cons. 423. Viso puncto Col. 2. et etiam si alia Verba impropriarentur, Rom. Cons. 104. pater reverendae Col. 1. ad med. et Col. 2. num. 2. cum sequentibus, Vbi etiam quod ad interpretationem sequentium, et Verum illorum intellectum, potius sunt inspicienda precedentia, quam que sunt subsequenter. Idem Roma. Cons. 503. num. 3. Vbi Late Mando. in Verbo, precedentia, Ruin. Cons. 22. ante finem lib. 4. Deci. in Cap. Inquisitioni in fine de appellationibus, et passim ad evitandam correctionem, et absurdum inducitur repetitio. Castren. Cons. 410. Viso facto, et Dubij mihi traditis in fin. lib. 1. Aymon. Cons. 208. num. 2. cum praesertim simul in hijs, que veniunt Continuatiue, tunc enim ex mente disponentis censetur in subsequentibus facta repetitio omnium narratorum.

169. Quien puede dudar pues que si dichas ultima palabras del Periodo Septimo se huviesen de entender, como la Audiencia Real las entendio, daretur Correctio tam in Continenti, que en espacio de menos de ocho lineas, huviera dicho Don Beatro cosas omnino repugnantes y Contrarias.

170. Et si non est danda Contrarietas, nec Correctio, aunque las palabras se hayan de

De entender *Ut iacent*, en este nuestro caso lo que pretendemos es, que las palabras se hayan de entender *Ut iacent*, no *Ut sit* *Correctio in Continenti* y siendo el modo *Ut iacent* hablar dichas palabras de la disposición que el Governador havia de hacer en su caso, y no acordándose de la que Doña Beatriz hizo de los hijos de Aulía, el aplicar esas palabras a los dichos hijos de Aulía, fuera querer q. no se entendiesen *Ut iacent* para que *Ut sit* *Correctio in Continenti* *Correctio*. Y esto quan Grande Abuso sea *per se patet*.

171. Si dichas últimas palabras huviesen de entenderse como la Audiencia oyeo, se seguiria que Doña Beatriz en este testamento havia hecho un Acto illusorio, que por ningun caso se ha de creer, quando por el testamento consta con quanto afecto y Vera Deseo, y procuró que el hijo de Aulía el mayor que huviese de suceder en su bienes y herencia, casase con muger que fuese de la familia de Cauanillas.

172. Bien á propósito es á esto lo que Dize Menoch. en el Cons. 27. num. 56. Vol. 3. donde trata de un Testador que havia dado á entender su Voluntad y Grande afecto en instituir un fidei comiso en favor de cierta familia y para su Conservacion, y por haver puesto de puer ciertas palabras que parecian repugnantes á la Voluntad que mostro al principio respecto de la Conservacion de la familia, Dize que no se ha de hacer caso de dichas palabras, porque no culpemos al Testador, Diciendo, que primero quiso una cosa y Despues otra, y porque no se dé Correccion y mudanca de Voluntad en tan breve Tiempo, por ser el Lugar tan Curioso á nuestro caso, pondremos sus palabras, que Dizen asi.

173. *Posterea Confirmatur hæc interpretatio, et enu, nam Clare apparet ex antecedentibus, et subsequentibus testatorem Voluisse arctissimum Constituere, atque inducere fidei comissum in familia de fantucia pro eius Conservacione. Quod sane fidei comissum est et pene illusorium si prædicta Verba (Decedentibus ab intestato) haberent hunc sensum, et interpretationem, quod data esse facultas illi Ultimi Decedenti a Joanne, Ut posset ad libitum testari, id quod Discordum non est, quia recipienda est illa interpretatio, qua Testatoris Dispositio non redderetur illusoria* l. si quando in principio de Legatis 1. et Respondit Crauet. in cons. 25. num. 7. in cons. 135. num. 25. et in cons. 175. num. 3. qui multis similibus

Comprobat. Rursus recipienda est illa interpretatio, qua Correctio, et mutatio Voluntatis in Continenti evitatur, ut tradunt Glor. et Doctor. Cuius non alia ff. De Condit. et Demonstrat. et in repeti. respondi in Cond. C. 1. num. 29. lib. 2. Hic autem manifeste sequeretur Correctio, et mutatio in Continenti Voluntatis ipsius testatoris, quod scilicet Voluerit bona sua non posse quousq. modo alienari, et Deinde quod Voluerit permittere testandi facultatem ipsi grauato.

174. Lo mismo Dijo el mismo Menoch. cons. 201. num. 60. et Cons. 221. numero 20. et Cons. 551. num. 39.

175. La presumption de Derecho, que nunca se presume mudanca de Voluntad ni querrse Corregir, antes bien lo que se presume es, estabildad y permanencia en la Voluntad, y que el que una vez fue de un parecer, persevera siempre en el mismo, l. cum qui, ff. De probationibus, ibi: cum qui Voluntatem mutat am. dicit, probare hoc debet, l. cum hic statui §. penitentiam ff. De Donationibus inter Virum, et Uxorem, donde Dize Ulpiano, que en duda Deuemos sermas promptos al Confirmar una primera disposicion, que al reuocarla, l. Lucius la primera De Legatis 2. Glor. in cap. 1. Verbo, Non timore, quod metus causa, Cap. Mayore, §. Ultimo de Baptismo.

176. Et todo esto se funda en que la mudanca de la Voluntad es accidental y los accidentes nunca se presumen, l. si vero §. qui pro rei qualitate ff. qui satis dare cogantur. Alciatus tractatu De presumptionib. regul. 2. presump. 16. num. 1. Lason in l. sancimus 3. notabili, C. de Testamentis Ripa in l. si quis in fundi vocabulo De Legatis 1. Mascard. De probat. Conclus. 1416. num. 1.

177. Esta es la raxon porque De Tima, que como la posesion civil solo animo retinet, si a caso alguna semel possidet, se ha de Creer que siempre posehe quia animi mutatio nunquam presumitur, l. siue possidetis, C. de probat. Alciat. presump. 16. num. 1. Vers. et ex hac, Ripa in C. cum Ecclesia, m. 23. De causa poses. et propriet. et Menoch. De Presumptionibus, Presumptione 64.

178. Esta es tambien la raxon porque nunca se presume estar reuocada la Concesion del priuilegio semel Concedido, Decius Cons. 168. col. 2. Alciat. resposio 19. num. 4. Crauet. Cons. 21. in fine, et cons. 241. in fine, Paris. Cons.

61. in fine. lib. 2.

179. Y en nuestros mismos terminos que nunca se presume que el Testador quiso por el Codicillo renovar lo dispuesto en el Testamento, lo prueva Paris. cons. 62. num. 48. lib. 2. ibi. *Prout etiam in simili dicimus, quod testator legando in Codicillis, non videtur in dubio necesse a priori voluntate posita in Testamento, ut dicit Dec. in d. cons. 190. col. fin. Vers. 8.* adduciendo Abbatem Consil. 4. in quest. que dicitur; Vol. 2. col. 5. Vers. Non obstat si dicatur, Arg. l. cum qui mutata. ff. de probat. Adquod etiam facit, quod dicit novum prius legum non tollere antiquum, l. 2. Vers. Minime defraudata, C. de Constituta pecunia, et per Ale. Consil. 32. Visa concessione Vol. 5. Ex quibus satis clara redditur consultatio ipsam, D. Ceciliam consequi et habere debere dictos Duca. 400.

180. Y todo lo dicho mas propriamente se entiende y tiene lugar, quando la voluntad de Voluntad parece que se ve in Continenti, por que entonces es quando se presume menos, l. non ad ea, ff. de conditioni. et demonstrat. Alciat. tract. de presumptionib. regula 2. presump. 28. num. 1. Castillo lib. 4. c. 32. Y la prueva de lo que havemos dicho Supra, y mas bien se prouara de lo que es sequentibus dicemus.

181. Tambien Desimos, que en caso que dicha palabras del Periodo huiesen de entenderse como la Audiencia entendió, que es lo mismo que decir caso que dicho periodo septimo in fine fuese Contrario a los periodos 5. y 6. que ad minus esta Contrariedad (es imposible negarmosla) en ese caso, pues para haver de Conciliar dicha Contrariedad, y declarar el modo como debe entenderse, Constituios por asentada regla, et Communiter a Doctoribus admira, que lo subiguiente, hoc est, las ultimas palabras del dicho periodo septimo por ningun caso influyen en lo antecedente, hoc est, en los periodos 5. y 6. ni lo declaran, antes bien lo antecedente, id est, los periodos quinto y sexto influyen en lo subiguiente, id est, en el periodo septimo y lo declaran.

182. Y pues havemos dicho que esta es doctrina comun recibida de todos, sera fuerza traer algunos lugares q. lo pruevan.

183. Primeramente Menoch. lib. 4. de presumptionib. presump. 181. toca en terminos este punto, y en el n. 6. dice que quando en lo precedente está algo dispuesto, por ningun caso puede lo que está despues referirse a lo

Disputato antes, ibi. Declaratur primo hec regula, Ut non habeat Locum quando ex precedentibus Vni est specialiter prouisum, tunc ad illud non refertur Generalis Clausula subsequens, ita Declarat Iason in d. l. Tali scriptura in princip. m. 37. De Legatis 1 post Bal. Cast. Imol. Salicetum, Cardinal. et Alex. quos commemorat, idem responderunt Socin. Senior in Cons. 22. Col. 2. Veric. Preterea in sequenti, lib. 3. Cur. Sen. in Cons. 43. Col. 10. et Veric. et facit quia, Iud. Belog. in Cons. 40. Col. 3. Veric. Istis sic, Deci. in Consil. 213. num. 5. Et ad in Cons. 2. num. 30. et Socin. Jun. in Cons. 98. nu. 32. lib. 1. et idem scripsit, Boet. in q. 146. m. 4. et hanc quidem Declarationem probat Dec. in Cap. Cum Delicti De Donationibus, Vbi Clausula in fine posita non refertur ad Donationem precedentem, que Clausulam specialem et propriam habebat.

184. Y viniendo al punto que tenemos propuesto Dize en el n. 9. Declaratur Secundo, Ut Locum non habeat quando precedentia repugnarent contraria que essent sequentibus, nam tunc ad ea non fieret relatio, ita Declarat Iason in d. l. Tali scriptura in principio num. 39. post gloriam, et Bart. in l. si idem cum eodem §. Ultimo ff. De Jurisdictione omnium iudicum.

185. Y apretandolo mas, en el n. 11. Dize, que tampoco se ha de haber relacion a lo antecedente, quando la Disposicion se Viciaria, si se hiciere (dicha relacion) nam tunc, Dize Menoch. ad illam relatio non fit, y lo prueua con Bal. Roman. Iason. Bar. Deci. Socin. Jun. y Cructa en sus propios lugares.

186. Todos estos casos que trahes Menoch. son aplicables a este punto, pues no puede negarse que en las Clausulas antecedentes, hoc est, en los periodos 5. y 6. iam erat specialiter prouisum.

187. Tampoco puede negarse que segun el Entendimiento que Da la Audiencia, sequentia repugnabant precedentibus, hoc est, las Ultimas palabras del periodo Septimo a los periodos 5. y 6.

188. Y menos puede negarse que si Dicho periodo 7. en sus Ultimas palabras influyere en el 5. y 6. periodos Vinieran a ser inutiles, luego si por qualquiera de estos casos lo subiguiente no influye en lo antecedente, menos podra influir aqui, pues concurren todos Juntos.

189. Elto mismo prueua Afflictus Decis. 247. m. 12. ibi: Bene ad hoc facit quod dicit Abbas Siculus in c. Ecclesia Destra nu. 10. De electione, quod clausula in fine apposta non refertur ad precedentia Capitula, quando est tali Relatione

Sequeretur absurdum, Vel aliud inconueniens, seu iniuriam correctio, Vel possit reddi ratio Diuersitatis, Et idem Dicit (Alexand. in 2. Volumine Consil. 213.

190. Et ita una Doctrina se prouea de Hondeco Cons. 29. num. 106. tom. 1. ibi: Que precedens Conditio Declarat subsequentem rationem, cum eo precedentes Declaratur mens in subsequentibus. Bart. in l. Centurio, ff. de Vulgari, et pupillari, Curt. Jun. Cons. 70. numero 1. et 2. libro 1. Imo magis precedentia Declarant sequentia, quam e Contra, Glor. in l. filium ff. quan- do dies Legati cedat.

191. Y pues esta proposicion es tan innegable, no referimos mas lugares a la letra sed Videre poterunt.

192. Mierva de mayoratu l. p. q. 48. m. 8. Mantica de Coniectur. Ultim. Volun- tatum lib. 6. tit. 13. num. 4. Surdus Decis. 288. num. 30. 31. 32. et 35. Idem Surdus Decis. 212. num. 16.

Menoch. Consil. 22. num. 40. Vol. 3. Idem Menoch. Consil. 587. num. 8. Vol. 6.

Idem de presumpt. lib. 1. quest. 28. num. 23.

Idem de presumptionibus lib. 3. presumpt. 91. num. 60.

Gerardus Mollius Jun. Consil. 1. num. 67.

Idem Consil. 9. num. 17.

Idem Consil. 15. num. 71.

Idem Consil. 101. num. 74.

Idem Consil. 111. num. 18.

Idem Consil. 117. num. 8.

Farinarius in posthumis tomo 1. Decis. 499. num. 4.

193. Luego si el modo con que se han de Declarar e interpretar Clausulas y Disposiciones Contrarias, ha de ser influyendo las antecedentes en las subiguientes, y no las subiguientes en las antecedentes, fuerza es que se nos conceda que lo contenido en los periodos quinto, y sexto Siempre ha de quedar en terminos de Dispositiuos, y ha de dar enten- dimiento a lo contenido en el Periodo septimo, influyendo en el y Declarandole, pero por ningun caso se ha de poder decir que lo con- tenido en el periodo septimo ha de influir, ni Declar lo contenido en los periodos quinto, y sexto.

194. Con esto queda dicho que siendo Verdad, como lo es, que Doña Beatriz en los periodos quinto, y sexto expresamente Dijo que Jayme, o, Ausias Despuig el menor para suceder en sus bienes, y herencia, Tuviere en obligacion de casar con muger que fuese de la familia de Cauanillas, de tal manera que no cumpliendo con esta condicion, id est, no casando, no quiere que aquel tal Venga a la sucesion de sus bienes, y Herencia. Esta Disposicion siempre ha de quedar en pie, y con ella se ha de Declarar lo contenido en el septimo periodo, hoc est, las Ultimas palabras con que, segun la Audiencia pretendio, parece reuscar la testadora la Condicion por ella impuesta en el testamento.

195. El modo pues de influir y Declarar dichas Ultimas palabras, bien facil es de entender, quando vemos que el caso q. Doña Beatriz propone en este periodo septimo, donde estan dichas palabras, es muy distinto de los casos que estan en los periodos quinto, y sexto, y haviendo como hay Diferencia de casos, queda facilmente interpretada la Contrariedad y Declarada la Duda que Vuelta de dichas Ultimas palabras del periodo septimo.

196. Y que sean distintos casos los de estos periodos, constata, por que en el periodo quinto, lo que por oracion perfecta en el se contiene, es quier Doña Beatriz que Jayme Despuig no sea heredero, ni suceda en sus bienes, caso q. no casare con muger de Cauanillas, o, Villarrasas.

197. El periodo sexto contiene tambien otra Disposicion, y oracion perfecta hoc est, q. no sucediendo Jayme, por no haver cumplido la condicion, suceda Ausias el menor con la misma obligacion.

198. Distinta Disposicion destas, y oracion de por si es la que se contiene en el periodo septimo, hoc est, que el Governador Luy. de Cauanillas pueda Disponer de sus bienes, y herencia, asi como si la dicha Condicion de casar con muger de Cauanillas no se huviera puesto en el Testamento y esta facultad que Doña Beatriz da a su marido, Luy. de Cauanillas no se la da pura y libre, sino con condicion que la denote la diccion si, Ut in superioribus Diximus, y la condicion es, si rehusaren Jayme, o Ausias el casar con muger de Cauanillas.

199. Luego no solo esta es Disposicion Distincta, sino que tambien desta misma Disposicion, y periodo septimo se Collige que Doña Beatriz siempre quiso que los hijos de Ausias el mayor, que huviesen de ser sus herederos o

Cumpliesen con la condicion puesta en el Testamento, pues para la Dis-
posicion que ha de hazer Luy de Cauanillas, pone por con dición el no cum-
plir los hijos de Auzias con la q. a ellos se les impuso, asi en el testamento, como
en los periodos 5. y 6. de este codicilo.

200. Et quando la Disposicion es de si perfecta, y calificada, nunca se refiere
a todo lo precedente, asi lo dize Afflict. D. Ques. 242. num. 12. ibi: Item clau-
sula in fine posita non refertur ad omnia precedentia, quando est posita
ad Dispositionem aliam qualificandam, tunc numquam refertur
ad omnia Precedentia, secundum Bart. in l. fin. ff. De rebus Dubijs
et Ales. Vbi supra.

201. Et que desta Ultima palabra deste periodo. por ningun caso pueda
collegirse que quisiera Dona Beatriz reusar la Condicion que puso
en el Testamento, adeas de lo dicho, se prueva, de que la palabra
Ultima de dicho periodo. solo hablan de la Disposicion que el Louer-
mador Luy de Cauanillas podia hazer en su caso, y tratando desta Dis-
posicion, dize que el herero, o heredero q. el hiciere, no tenga obligacion de
casar con muger de Cauillas, o Villarrasas.

202. Et que esto se haya entendido asi, se prueva, de que aquella dición, Assi,
es demonstratiua de precedente, q. indule Continuation, y repetición
de la calidad precehte. Putierrez pract. q. lib. 3. q. 19. num. 23. hablan-
do desta dición, Assi dize, idem in dictione sic, quod ut Continuatua
et repetitiua forme, qualitalis precedentis Vocationis, cum Ruin. resoluit
idem Menoch. cons. 30. num. 30. fol. 4.

203. Idem probat Aluiz. p. q. 6. n. 348. donde dize que esta dición, Assi, es
demonstratiua de precedente, y no de lo precedente, de qualquiera
manera, sino de inmediato precedente; el Lugar es bien a proposito
y sus palabras son: Et quod dictio, Assi, ut Demonstratiua ad oculum
precedentium repta, et immediate ex auctoritate Los. in l. Gallus, ff. De liber.
et posth. Vbi d. probatur in c. frequens in princ. De restit. spoliat. et
Volunt. Bar. loc. cons. 62. n. 5. lib. 3. Carol. Ruin. in Cons. 184. n. 6. lib. 2.
et in cons. 120. n. 2. in lib. Rim. Lun. consil. 812. n. 106. lib. 5. Vincentius

204. Et onde deus consil. n. 7. et consil. 78. n. 19.
Uno de los Lugmas a proposito que pruevan nuestro intento es el Con-
sejo 102. de Ruin. fol. 2. donde Vn Testador en la primera parte del
puso

puro en Condicion a sus nietos, y en la segunda parte substituyó Compendiose
a los hijos que sobreviniesen a sus hermanos, y Vulgariter a los nietos de
los hijos premuertos, y Despues Dize, et sic de liberis in liberos Descendentes
masculos in infinitum succedatur?

205. Dudose en este caso si estas Ultimas palabras, et sic de liberis in liberos etc.
se haurian de referir a la primera parte del Testamento, donde estauan
los nietos solo puestos en condicion, para que fuxiera como de Conjectura de
Namamiento per fideicomissum. Y Resuelto Rvno. que por quanto la pala-
bra, Ut sic, de naturala etc. solo se refiere a lo proximo precedente
haviendo sido lo proximo precedente la segunda parte del Testamento
donde substituyó compendiose a los sobrevivientes, y Vulgariter a los
nietos de los hijos premuertos, se han de entender dicha palabra, de
liberis in liberos, de substitutione Vulgari, et non fideicomissaria, por la
naturala etc. de la Direccion, et sic.

206. Y asi Dize en el num. ss. Non Vocantur etiam, otra parte del Testamento, Vi-
delicet in Vers. et sic de liberis in liberos, etc. bi Disponitur quod bona
hereditatis perveniant de liberis in liberos in infinitum ipsius testatoris,
quia illa dictio, sic, iuncta cum Copula precedi stat illative, sive appo-
sitive, Ne probatur aperte in c. frequen in principio in Vers. et sic de retit.
spoliat. in 6. et colligitur ex notatis per Glo. in l. ex ore in Verbo, Prescriptio
de privilegijs, Vers. et sic argu. et in Glo. fin. in principio. Quia igitur in Vers.
proximo precedente filios superuiventes filijs preuentis substituerat com-
pendiose, et filijs substitutis, sic premortuis, Vulgiter etiam substituerat
eorum filios, quorum appellatione hoc casu comprehenduntur nepotes
et omnes Ulteriores in infinitum, imo ex proximo precedentibus fit illatio
per illa Verba, et sic etc. quia Testator supponit voluit quod bona here-
ditatis sive perveniant de liberis in liberos in infinitum, quod intelligi de-
bet Ut bona sit illatio, quod ad illos perveniat melius substitutione Vul-
gari, prout illos in infinitum Vulgariter intenses substituerat in clausula
proximo precedente, quia hec clausula sequens Vers. illative ad prece-
dem, et sic ad interpretationem illius, intelligi desecundum dispositio-
nem interpretatam s. fin. in Auth. De filiis ante Altru. na. l. nihil, et
ibi not. Bar. de coniung. cum emancipatis lib. et ensus, quod donec ali-
quis succedat substituto deveniat de uno ad alterum mediante substitutione

Vul

Vulgari, sed Postea quam aliquis fuit Admissus, quod Reliqui remaneant exclusi.

207.

Lo mismo Dize el mismo Ruin. cons. 120. n. 2. Del mismo libro.

208.

Lo mismo de prueva de Farin. in nouis. to. 1. Decis. Ass. num. 10. donde Dize que si una dispensacion que el Papa hauiá concedido, hauiá sido in radice matrimonij, o no; Dize, que por quanto en las palabras de la dispensacion Dize su fantidadi. Ut possint in matrimonio sic contracto remanere, en fuerza de dicha Dicion, sic, que repite todo lo antecedente con todas sus calidades. Censetur haversse Dispensado in radice matrimonij. ibi. Dum ponderando illam dictionem, sic, que est repetitiua omnium qualitatum precedentium Cap. quanto de Vnus. Berol. cons. 64. num. 45. lib. 2. Menoch. cons. 232. nu. 1. et significat idem quod, sicut, si Vero vult, iuncta Glor. in Verbo, sic auth. De mupt. Alber. in Dictionario eod. Verbo; Unde, perinde est, ac si fuisset dictum, in matrimonij, sicut et Contractum remanere, et ita eadem Dictione Vnus et Pontifex in Cap. quia circa ibi. Ut remaneat in Copula sic contracta de consanguin. et affinita. qui tes. probat quod data Licentia permittendi in matrimonio, si contractu dicatur Dispensatum in radice, et ita illum tes. intelligit, Abb. in d. cap. per Venerabiles.

209.

Lo mismo Dize el mismo Farin. en otro caso qual este que trahen la Decis. 687. num. 9. tom. 2.

210.

Lo mismo Dize Barbosa tract. de Dictio. Diction. 365. donde Dize que, sic, est repetitiua forme, ac qualitatis precedentis, et est Limitatiua habens relationem ad precedentia, et ad ea concessionem restringens, et quod iuncta Cum Copulla stat illatiue, seu espositiue, et quod est Declaratiua modorum et personarum, et Demonstratiua ad oculum quoad formam, et modum faciendum, Et todo esto lo prueva Con Varios Textos, y Auctores que alli cita.

211.

Ultra de h. esta Dicion, sic, en lo mismo que, hic Verbi, Glor. in l. Gallus ff. de liber. et posthum. Ruin. cons. 124. n. 6. to. 2.

212.

Luego si la naturaleza de la palabra, Asi, es Continua. Lo mismo que precede, y repitela, y esto, respeto de lo que antecedente, y proximoamente precedio, como queda prouado, no podra negarse por ningun caso que el Vericulo, Asi como si Dichas palabras no fueran puestas en mi Testamento, en la fuerza de aquella Dicion, Asi, han de entenderse Del caso, que mas proximo, y antecedentemente habieron, y siendo este el Desix que el Governador

pudiese Disponer Caso que los hijos de Austria rehusasen ha[ber] el ma-
trimonio en la forma dicha, Consequenter Venit Concludendum, que el Vers.
Ani Como si dicha palabra, hablo solamente de este caso, y que a solo el Go-
vernador se dio Dña Beatriz facultad para ha[ber] heredero sin di-
cha Condicion de ha[ver] de Casar, y esto es tan corriente que se pueda
tocar con la mano.

213. Querer pues tomar este periodo septimo, y del Caso que en el se entien[de]
la palabra, Ani Como si dicha palabra, que hablan con el Governador
y traenlas en la Periodo quinto y sexto, que que daron con dispo-
siciones asentadas, es solo querer meter duda en lo que es claro, contrari[ed]ad en lo
que es conforme, y repugnancia en lo que corre lio.

214. Y aunque este mismo periodo septimo tiene otro Vers. que contiene las Ultima
palabras, ibi: Y asi que aunque no cae con muger de Cauanillas, o Villanada
el dicho heredero, o herederos, no pierdan la dicha herencia, no nos detene-
mos en su Declaracion, por que a parte del Vers. antecedente, y Declaracion
suya, con lo qual todo lo que hasta aqui se ha dicho acerca del Vers.
Ani Como si dicha palabra etc. se aplica a este Vers. fin. pues contiene
una misma cosa.

215. Solo de paso Notamos que la palabra heredero, o herederos de dicho Vers. Ul-
timo con firman lo que tenemos prouado, de que habla de los herederos que
en su caso pudo ha[ver] suyo de Cauanillas, con la libre facultad que para lo
se dio Dña Beatriz, Porque dicho suyo de Cauanillas en su caso pudiera
ha[ver] cinquenta y cien herederos simul, Pero de la Testadora ya nos
consta que nunca hizo mas de un heredero, aunque hizo diferen-
tes llamamientos.

216. Ultimamente es digno de reparo, que si esta Ultima palabra del periodo
septimo se huviessen de entender segun el fufizio que de ellas hizo Valen-
cia, no es, que con ellas reusio Dña Beatriz la Condicion puesta en el
Testamento a los hijos de Austria, se seguiria ha[ver] dicho Dña Beatriz en este
Codigo un juguete, y una cosa de risa, y entretenimiento.

217. Para esto se ha de supponer, que reusada dicha Condicion fuese que lo estu-
ciera con estas palabras Venian a ser herederos los hijos de Austria en qualquiera
caso, casando, o no casando.

218. Tambien se ha de supponer q. en este caso nunca podia tener lugar la facultad concedida
al Governador, ni en caso alguno podia disponer de los bienes.

219. Esto supuesto havi amor de decir segun la opinion de la Real Audiencia de Valencia, que Doña Beatriz quiso hacer un alto jocos con el Governador, pues en un mismo Periodo le dize que si los hijos de Austria rehusaron casar en la forma dicha, pueda disponer de los bienes y luego inmediatamente dandole la forma como ha de disponer, le quita la facultad misma de poder disponer.
220. Como si una persona dize a otra, yo te hago Donacion de toda mi hacienda, para que tu mi persona alguna de los tuyos la pueda gozar. Esto ya se ve q. fuera de proposito, y como cosa de entretenimiento.
221. Lo mismo pues es pretender que en fuerza de esta ultima palabra, se reuocada la condicion puesta en el Testamento, por que fuera quitarle al Governador lo mismo que antecedente, y proximamente de le havia concedido, y se le huviera quitado, dandole por forma de lo concedido, pues, ut in superioribus probauimus, la palabra, Assi, denota forma de lo proximamente referido.
222. Quien ha de persuadirse que, que un Testador al tiempo y quando Dispone de su alma y de sus bienes, y hacienda, y en particular Doña Beatriz en este Codicilo (que como en el periodo primero se contiene, stava enferma en la cama) Quisiera (de hacer un Alto Joco, como el que queda referido.
223. Asi que el Verdadero entendimiento de este Periodo, el sentido que tiene y lo que quiso decir la Testadora, sin apartarnos de la Propriedad de las Palabras, ni dar en Contrariedad, ni en repugnancia alguna viene a ser este.
224. Supponiendo que en el principio de este Artículo prouamos, que Doña Beatriz Despus en su Testamento no se contento con solo poner por condicion el haues de casar con muger de la familia de Cauanillas, o Villanava el hijo de Austria el mayor que huviere de suceder en sus bienes, y herencia, sino que lo repitio, y pondero con tanto afecto y Veras, ya mandandolo, ya pidiendolo de la herencia, en caso de no cumplir, ya disponiendo de nuevo en el mismo caso, ya reiterandolo, todo esto Demuestra que apenas se hallara otra disposicion, q. mas claramente de a entender la Voluntad del testador q. Doña Beatriz dio a entender la suya.
225. Asi como en el dictado de dicha Disposicion, para en caso que mi Jayme, o mi Austria quisiesen cumplir la condicion, dio facultad al Governador

Disponer de dichos bienes, y herencia, y no dixo, ni expresó, si el heredero
o, herederos que dicho Governador havia de ha[ve]r havia[n] de cumplir con la
misma Condición de casar con muger que fuese de la familia de Cauanillas,
y parece que segun la Voluntad, y afecto que Doña Beatriz havia mos-
trado en querer que Descendientes desta familia tuviessen gozo en sus
bienes y herencia, havia mos de Desir que la misma condición quise que
guardasen los herederos que hiziere dicho Governador, quod est presump-
ta ipsius testatrix Voluntate colligitur. Por que querien lo beneficiar
a los de dicha familia de Cauanillas, y imponiendo dicha Condición
a re fin en sus propios sobrinos, mas infalibles que quise imponerla
en los extranjeros, asi por ser menos amados, como porque se siguiese el
beneficio de los de la familia de Cauanillas.

226. = Y esto podia tener por fundamento lo que Dize Gratian. Discept. Foris.
to. 1. c. 5. num. 5. Donde dize, que ex Verosimile mente testatoris se ha
extension de Un caso a otro, quando en entrambos milita Una misma ra-
zon, y lo prueua de Ales. Consejo 100. lib. 4. Y lo mismo Dize el mismo Gra-
tian. c. 663. m. 62. n. 18. tomo 4. con auctoridad de Socin. Junior cons. 114. n.
29. lib. 1. et cons. 181. m. 54. lib. 2. Cephal. Cons. 169. m. 33. lib. 2. Cardin. Man-
lica De Conject. Ultim. Volunt. libro 3. Tit. 14. numero 10. Sord. Cons.
349. num. 21. lib. 3.

227. Y quando no fuese cierto que esta condición quise Doña Beatriz haverla por
repetida en el testamento en los herederos que hiziere el Governador, por lo me-
nos podia dudarse por lo q. queda dicho.

228. Esto supuesto, acordandose Doña Beatriz que hablando en el testamento
del Governador, solo dixo, que pudiesse disponer, en caso de contraveniçion, de
los bienes de su herencia, y no paio de aqui en este periodo septima del testame[n]to
cilo repite lo mismo, y para que no huviese duda en el modo y forma como
havia de Disponer dicho Governador en su caso, prosigue la Disposicion del
testamento, y se declara, Diziendo, que dicho Governador pueda disponer, asi como
si las dichas palabras en el testamento no fueran puestas.

229. De adonde se colligen dos cosas. La primera, que pue aqui Dize Doña Beatriz
que quanto a la Disposicion del Governador, las palabras del testamento
sean como si no se huvieran puesto; es cierto que quis o ha[ve]r las por repetidas
en el testamento para con el Governador, pues si esto no fuese, no tuviere a que
Desir, hablando como el; Asi como si dichas palabras estu[ese]n.

230. Y no es inconueniente que se haga relacion tal Vez a lo que no está expreso, Como es mente, aut testatoris, aut contrahentium habeatur pro expreso, que por esto Dixo Menoch. De adipiscend. poses. remed. 4. n. 126. illud manifeste constare ex scriptura, quod Virtualiter ex ea elicitur; Y lo prouea de Varios Esc. y Doctores; Y en el num. 211. Del mismo remedio dixo, q. aquellos se podian leer como expreso, que se colegia de lo mismo expreso.
231. Luego si de la condicion expresada en el Testamento por Doña Beatriz para con los hijos de Ausias, podia Collegirse expresada para con los herederos que hiciere el Gouernador, muy bien dixo Doña Beatriz, hablando del Gouernador; Asi Como si las Dichas palabras en el Testamento no fueran puestas.
232. E No mismo se Confirma Con lo que Dize el mismo Menoch. ibidem 232. que expresum dicitur quod ex mente Venit, Ut docent Crauetia Cons. 149. nu. 11. Dixaq. ad ib. l. conubialem, glos. 7. n. 149. Cephal. Cons. 152. num. 26. lib. 1. Surdu Decis. 153. num. 39. et multi congesti a Gratiano Discep. forens. cap. 37. n. 46. et 47. et cap. 115. n. 27. cum sequenti.
233. Y el mismo Gratia. en el Cap. 570. n. 5. como B. Dixo, que lo que resultaua de la Sacra Voluntad del testador, podia muy bien llamarse expreso, que es lo que totalmente prouea nuestro intento.
234. Pero de adonde mas bien puede prouarse, es del Conil. 111. De Texar. Masol. en el qual otra Doña Beatriz estaua obligada en un Instrumento a pagar Cierta Cantidad de Dinero, Deposito dicho Dinero para que con el se pagase el Dote de Alfonsina, como se contenia en la primera obligacion. Y Como en la primera obligacion no se habla palabra, ni se hiciere mencion alguna de dicho Dote de Alfonsina, dudose de la fuerza que este Deposito tenia, y resuelue Masolo que el Deposito Vale por Deposito, sin embargo de que in relato non reperientur Verba, ad que fit relatio; asi lo Dize en el n. 37. Ut ibi Videre licet.
235. Lo Segundo que de aqui se Collige es, que aunque en el Testamento quiso Doña Beatriz que el heredero, o herederos, que fuy. de Cauanillas el Gouernador hiciere, tuuiese obligacion de casar en la misma forma que los hijos de Ausias, pero en este Codicilo mudó de parecer, y le quitó a dicho Gouernador ere grauamen, dandole tan libre facultad de disponer, que no tuuiese obligacion el heredero, o herederos que el hiciere de cumplir la condicion impuesta en el Testamento.
236. Y quando no fuera cierto que en el Testamento tuuo Doña Beatriz Voluntad de

De que los herederos del Governador Cumpliesen con dicha Condicion, por lo menos podia dudarse, y esto basta para que digamos que en este Codicilo quiso quitar toda duda, y declarar ona expresamente su Voluntad.

237. Y si acaso quisiese alguno preguntar la razon desta razon, hoc est, porque quiso Dona Beatriz quitarle al Governador la obligacion de hauey de disponer en quien casase en la forma dichas.

238. Se responde, que aunque no hay obligacion de dar la Razon de la Razon, porque fuesse processus in infinitum, sin embargo de esto que pudo moverle el parecerle que siendo el Governador de la misma familia de Cauanillas, se puede Creher que no hiiera dicho Governador heredero, que no fuera de su misma familia, quilibet enim presumitur aperte honorem dignitatis sue, atque familie, Y asi con esto no quiso Dona Beatriz poner por Condicion, o, grauamen lo que tan cierto parecia.

239. De aqui tambien se Collige que dicha Dona Beatriz quiso que si el Governador, por la facultad que le hauia Concedido, haia herederos a los mismos Jayme, o, Ausia, pudiese haerlo sin que dichos Jayme, o, Ausia tuvieran obligacion de casar en la forma dicha.

240. Demanera que Jayme y Ausia muy bien pudieron suceder en dicha herencia sin casar con muger de la familia de Cauanillas, pero esto se entien de siendo herederos nombrados por el Governador, pero no por la institucion hecha por la dicha Dona Beatriz en el Testamento, Y meno por la del Codicilo. Con lo qual pudiendo ser herederos los dichos Jayme, y Ausia sin casar en la forma dicha, con tal que el Governador los nombrara por herederos, muy bien Dixo Dona Beatriz, hablando del Governador en el Codicilo, que pudiese Disponer; Asi como si dichas palabras no fueran puestas en el Testamento. Como si Dixerá, que pudiese Disponer en los hijos de Ausia el mayor, asi como sino fueran instituydos por la Testadora con dichas palabras, y condicion. Y con esto queda Verificado el Versiculo, Asi como si dichas palabras no fueran en la persona del Governador.

241. Eo quo infertur que el Governador pudo Disponer libremente de dicha herencia, asi en los hijos de Ausia el Mayor, como en qualquiera otra persona por no hauey Cumplido la Condicion los dichos hijos de Ausia el mayor, Y no hauiendo dispuesto el Governador de dicha herencia en su Testamento en

Virtud de la facultad que le estava Concedida, quedaron escluidas entrambas lineas de Jayme y Ausia, y solo tiene lugar la linea de Pedro. Tambien, que es la nuestra, una de las contempladas, y predilectas por dicha Testadora.

Y finalmente si Doña Beatriz Despuig quisiera en este su Codicilo reuocar la condicion impuesta en el Testamento a los hijos de Auzia el mayor, y si huiera sido esta su Voluntad, no necesitara de traer lo que se contiene en los periodos quinto y Sexto, ni de nombrar al Governador, ni darle forma como haia de disponer, ni usar de tantos rodeos y clausulas, pues con sola una palabra se salia, diciendo, Reuoco la Condicion que puse en mi Testamento a los hijos de Auzia el mayor, y quiero que no tengan obligacion de casar con mugeres de Cauanillas para poder suceder en mi herencia; Y pues no lo dixo es bien cierto que no lo quiso, y que no lo dixo, ni con las referidas, ni otras palabras, satis a bun de es dictis. et emanet probatum, Y que la Real Audiencia de Valencia recibio noticia engano en parecerle que en este Codicilo se auia reuocada dicha Condicion, y mayor fue el engano, pues la causa porque lo dixo fue sin fundamento, ni razon alguna, como se proua a lo Ultimo desta informacion, quando se trate de la sentencia donde está este motiuo.

Articulo segundo.

Que tambien quedaron excluidas entrambas lineas, la de Jayme, porq. murio antes que el Governador Luy de Cauanillas, y la de Auzia por la sentencia Arbitral del año 1517. ~

1. Para escluir las dos lineas y Descendientes de Jayme y Auzia no necesitamos de mas prouea que la que se ha hecho en el Articulo primero; Pero para que conste por quantos titulos y causas pueden desanimarse los Descendientes de dichas dos lineas, y con quanta razon y Justificacion fonda su Derecho la linea de las hijas de Pedro Samboy, prouaremos, que quando de Jayme, o Auzia, o entrambos juntos huieran cumplido con la Condicion impuesta por Doña Beatriz Despuig, y huieran caido con mugeres de la familia de Cauanillas, o Villarrasa, quedaron sin embargo excluidos sus Descendientes, los de Jayme por haues sabido que el Governador y los de Auzia por la sentencia arbitral que se dio en el año de 1517. Y esta aprouaron y obedecieron el dicho Auzia, y su hijo Don Nofre Despuig.

Quanto a la linea de Jayme.

2. Supponese por hecho Constante que Jayme Despuig el Hijo mayor de

Auñia el mayor murio ab intestato en el año de 1522. Consta en el memorial en hecho num. 52.

3. También se supone que el Governador murio 10 años despues que fue por el mes de febrero del año 1524. Consta por dicho memorial en hecho num.

54. donde está su Testamento, y Publicacion del. Con lo qual y atenemos q. el Governador sobreviuo a Jayme.

4. Supponese También que Doña Beatriz Despuig en su Testamento, (Una de las condiciones con que instituyó a Jayme heredero, fue que sobreviniese al Governador Luy de Cauanillas, como consta de la clausula hereditaria de su Testamento, ibi. Y por quanto la Voluntad, e intencion mia es que el Dicho hijo mayor del Dicho Mosén Auñia Despuig, Despues de los dias del Señor Governador, y del Dicho Mosén Auñia Despuig su padre, suceda en los bienes de la dicha mi herencia, y en la señoria de los dichos Lugares de Alcantara, Benexides, y el Rasfol. y Despues de los dias de aquellos sea Viuo y sino el otro. Despues del dicho hijo mayor etc.

5. Esta misma Condicion de haue de sobrevivir Dicho Jayme al Governador la repite la Testadora, ibi. Pero quiero y mando que habiendo el Dicho hijo del Dicho Mosén Auñia Despuig el matrimonio en la forma su dicha, Despues de los dias del dicho marido mio, toda la dicha mi herencia etc.

6. Esto supuesto Jayme Despuig no pudo suceder en estos Lugares, por no haue cumplido la condicion, sub qua fuit institutus, scilicet Despues de los dias del Governador Luy de Cauanillas, y que esta haya sido Real y Verdaderamente Condicion, ob cuius Effectum Dispositio Corruat, se prueva primeramente de la Dicion si: ibi. si Despues de los dias de aquel Viuo, que quidam Dicit, ut latet in primo Articulo probatum remanet Supra a num. 55. conditionem expressam Denotat, et precique si Verbo futuri temporis iungatur.

7. Esto es tan infalible, que asi por solo, como por hauelo prouado en dicho Articulo primero, no queremos entretenernos en cargar lo obtrinar. (Tambien se prueva que esta haya sido Condicion de Rolando con. 59. Vol. B. donde trata de Una causa del Conde de Sotago y de Una Donacion que se hauia hecho sub conditione si Domina Yabela superuixerit eius Parentibus, y por haue muerto dicha Doña Yabel antes que su padre, Dize que no tuvo efecto dicha Donacion, y fue como si nunca se huviera hecho. Unde Dize Rolan. en el m. 7. ex defectu conditionis Dicta Donatio Corruit, et porinde et, ac si a principio facta non fuisset, l. pecunia am, l. perinde ff. si certum petatur, l. necessario ff. de periculo rei Vendite

Locin. Jan. in Cons. 4. num. 16. Val. 2. et in Cons. 180. num. 40. Vol. 2. eodem paria
enim sunt nihil fieri, aut fieri sub conditione, que non puri fuerit. Rupa lib.
1. Responso, cap. 2. num. 23. Cui. Jan. Cons. 92. num. 6. nam conditio ante quam
impleatur nihil ponit in esse. Paris. cons. 48. num. 11. Vol. 1. et implemento, deficiente
non sortitur effectum. Paris. cons. 19. m. 145. cum sequenti. Vol. 2.

8. De manera que es de dar la rra a los que fuesen en Consideracion, para que Deficiente
Condicion Deficiat Dispositio, se Consideran en la Condicion de, haue
de sobrecuinar, Por ser tan necesario Adimplenda, Como qualquiera
otra.

9. Lo mismo prueua Menoch. Cons. 854. num. 23. ibi: Et propterea lo que ipse
Joannes Decesit Viro ipso testatore patre Donatore, non dicitur euanesce Casu
Vocationis, et substitutionis facta de dictis Albric. et Antonello, et ita deficiente
prima substitutione, alia defecit aformat Afflictis.

10. Lo mismo prueua la Ley, si cum dotem ff. soluto matrimonio, y el Cap. inceptum
De re scriptis in 6. y se prueua tambien de que la substitution facta sub condi-
cione, si defuerit sine filijs, non extenditur quando institutus Decedit Viro tes-
tatore, Argum. l. commoldis in ff. De liber. et posthum. y La Substitution que
se hace al hijo sub condicione, si Decedat Viro testatore, euanesce Casu quo
testatore superuiuat. Dec. Consil. 494. et sequenti, et Late Menoch. cons. 326.
numero 7.

11. Ni obsta si acaso quisiere Reuocare que Dona Beatrix, aunque pua por condi-
cion el haue de premoris el Louanador, pero ex eius Verosimile mente puede
presumirse que no quiso quitarle a Jaime la herencia, en caso que el Louanador
se la quisiese reuocar Voluntariamente, por quanto casu renuntationis so-
lent equiparari casu mortis, et solet dari extensio de casu ad eum.

12. Por que se responde que en estos muchos terminos y siempre y quando la condicion
Consiste en haue de premoris alguno, non datur extensio, quia debet talis extensio
in specifica forma adimpleri. Esto lo prueua el mismo Consejo de Roland. 59.
num. 19. donde se oppone al mismo argumento. ibi: Nec iuuat si Riceretur quod
non videtur posse institui Differentiam, quare magis predicti Raymundus, et
Elisabella fabra Voluerunt in defectum filiorum, si superuiuerit Parentibus
examine bona ad dictam Bonnam Annam, et eius descendentes, quam si in vita
eorum decederet.

13. Este Argumento, que Viene a ser el mismo que haemos exaydo, satis faze
progruendo aui. Et enim hec fragilis Consideratio, quia in conditionibus mere
Voluntarijs non fit extensio ad similem casum, cum Disponent non consideraret
Defectu, sed de forma specifica, que Venit secundum illum modum adimplenda

Ut in quibus Bar. in l. Fallus, §. et quid si tantum col. 2. Vers. Contra hoc oppono, ff. De liber. et posth. per tes. in l. qui heredi in principio, et l. Mevius ff. De Condit. et Demonstrat. Cuius doctrina ibi communiter approbatur per scribentes, Ruin. in Consilio 4. num. 4. Vol. 3.

14. Lo mismo Dile el mismo Rolan. Cons. 88. num. 88. eadem Vol. 3. ibi: Quia in conditionibus mere Voluntariis non fit extensio a dissimilem Casum cum disponens non Consideraverit defectu sed de forma specifica, que dicitur secundum illum modum adimplenda, Ut inquit Bar. in l. Fallus §. et quid si tantum, col. 2. Vers. Contra hoc oppono ff. De liberis, et posthumis per tes. in l. qui heredi in principio et l. Mevius ff. De con dit. et demonstrat. Cuius doctrina ibi communiter approbatur per scribentes, Ruin. in consilio 4. num. 4. Vol. 3.

15. Lo mismo Dile Crauea. Cons. 905. m. l. ibi: Tertio pro sententia hac Archas. etiam vocatur in Cons. 356. ex serie per totum, sed Col. maxime prima post medium Vers. Quarto Confirmat, et ob ratione ea mouetur, quod Voluntaria Conditio eiusmodi habetur in eum Casum collata, quo nati filij erunt in Conditione plene Voluntaria, locum extensioni non esse, non dabitur.

16. Lo mismo Dico el señor Fiscal Carante Cons. 46. num. 46. ibi: Sed in conditione Voluntaria procedit prima regula extensionem prohibens, et conditionem in forma specifica adimplens, l. Mevius, l. qui heredi, ff. De con dit. et Demonstrat. q. lo prueva Con innumerables Doctores.

17. Et Doctrina Comum Corrente ex tes. in l. qui heredi in princ. et l. Mevius ff. De Conditio. et Demonstrat. Deius Late cons. 89. et preaque num. 3. Rolan. cons. 56. num. 22. et 23. Vol. 3.

18. Et que De Tempore ad Tempus in Conditionibus non datur extensio, como en nuestro caso, Del Tiempo De la muerte al De la defayme, lo prueva Menoch. lib. 4. De presumption. presump. 65. num. 39. et 40. ibi: Tertius et casus Disputationis nostre, quando agitur De extensione huius substitutionis Directe De Tempore ad Tempus. Hoc sane in casu recepta est Doctorum opinio, extensionem non esse permittant, ita Bart. in l. si mater, §. si filius in fine, ff. De Vulgari, et pupillari substitutione, et ibidem Angelus.

19. Lo mismo Dile Crauea Cons. 456. m. 6. Vol. 3. ibi: Itaque Cum substitutio facta Executi de Uno ex fratribus minoribus fuerit Limitata ante Tempus nubilis etatis, extra illud Tempus extendi non potest, l. si ita quis, Vbi Bart. et Doctores ff. De Vulgari, Bart. in l. si mater, §. 1. eodem tit. nec est dubium quod etas nubilis dicatur post pubertatem, quoniam matrimonium contrahi potest, l. minorem, ff. de ritu nuptiarum. l. si Uxor §. fin. ff. De adulterijs, cum similibus, Ut per Ales. in consil. 77. col. 2. in principio lib. 5.

20. Lo mismo Dize Exatian. Direc. forens. c. 979. n. 11. ibi: Proinde dicitur de substitutione facta certo tempore, que non comprehendit aliud, l. si ita quis ff. de vulgari, et pupillari, Item in l. in princip. nu. 29. in fin. ff. eodem tit. cum per talen non existionem temporis Videatur omne aliud tempus exclusum, l. Imperator ff. de postulando.
21. Lo mismo de prueva de quemo se da extension de Un caso expreso a Un caso ignorado, como Dize Exatian. Consil. 399. num. 9. to. 3. ibi: Octavo ex tes. Sententia hec probatur in l. si quis ita s. si quis cum ignoraret ff. de testamentaria tutela, Vbi generaliter dicitur ad filios constitutos, filium non Complectitur quem pater ignorat, Vel mortuum suspicatur, quamvis eo filij Vnu Tutella sit, ac filij generatim tutores dederint.
22. Luego mucho menos podra darse extension ad eam incogitatum, pues puede ser incogitado por el Testador en el Testamento, y no in mente ignorado, y no puede ser ignorado, sino es siendo tambien incogitado, y asi no basta que el Testador quiera sino dispone. Decius consil. 61. col. 2. fol. 136. et fol. 205. n. 5. Item Consil. 128 Vol. 2. qui hanc communem esse dicit.
23. Et en nuestros terminos, quanto al no darse extension de Un tiempo a otro prueva muestra misma apina on el señor fiscal Casanate Dicto Consil. 4. a n. 82. ibi: Quia multo minus admittitur extensio de tempore, quo Franciscus Remigius et Joannes cedant sine filiis ad tempus quo filij eorum cedant sine filiis quia substitutio Vno tempore facta nullatenus potest de illo tempore ad aliud tempus extendi, l. si ita quis, et ibi Bart. et la on ff. de vulgari, Alciat. in l. 1. nu. 48. ff. de vulgari, Bart. in l. si mulier s. fin. in fine ff. de vulgari, Rolan. consil. 56. num. 12. lib. 3. Douin. Seniore Consil. 259. num. 3. lib. 2. et consil. 76. numerus 5. lib. 3. in rat. Consil. 125. nu. 2. Vol. 2. Alantica lib. 2. titul. 25. num. 15. et lib. 3. tit. 19. numero 12.
24. Da la razon el señor fiscal, Diziendo, que el tiempo induce forma, y que asi mudada la calidad del tiempo, se muda la substancia de la Disposicion Con lo qual se prohibe toda extension aunque perezca el Testamento. Todo lo qual se trae tambien Lattamente Jusuris quest. 460. a numero 35. Ut ibi Videre licet.
25. Et que esta Conquignido a morir el Governador la puniera Dona Beatrix por forma, y para que omnino adimpleretur, se prueva, de que no solo Dize afirmativamente, ibi: Despues de lo dia del Governador sino que boluso a referir la por modo negativo, Disponiendo de nuevo en el caso contrario, ibi: Sino Viviere. Este modo de poner condicion es mala e ficial, y mas omnino impide la extension de

Similibus ad similia, ut probat ex prece Beroius. cons. 57. num. 63. ibi. Alioquin No-
lisset contra facientes esse totaliter exclusos, et illud solum Unum auxerim debere
prout factum fuit in casu nostro, nam stante huiusmodi ordinatione testatoris
exclusa dicitur ex tenore (de similibus ad similia, et illa mens, que ex conjecturis
Colligetur, et solum illa interpretatio fieri, ac illa intelligentia sumi potest
que ex proprietate Verborum Colligetur, l. iubemus in fine. C. ad Trebel. Alex.
in Apostolis ad Bart. in l. omnes populi in Ultima quest. 6. quest. principalis ff.
De iustitia et iure, Bald. in l. 2. in 2. Col. 6. de patribus, qui filios distinxerunt, et
Bald. in l. maximum Arbitrium C. de liberis preteritis, et in l. illud in l. 3. Col. 6.
De sacrorum et ecclesiarum similibus, que allegat ad propositum Petrus de Anchar. in re-
petitione cap. 1. quasi circa finem de constitutionibus.

26. Et que sea mas eficaz modo de poner Condicion, de prueva de lo que escriuen
los Doctores sobre la ley, hoc genus ff. de Condicio. et Demonstrat. et Dissimus
Supra art. 1. num. 21.

27. Tambien se prueva lo eficaz desta Condicion, el hauee de cumplir necessaria-
mente, de lo que Dissimos en el mismo art. 1. sup. n. 8. quando se pondera la enosa
Voluntad de la Testadora, que la hizo a entender con repetit tanta Vezes la dicha
Condicion tanta Vezes, y por no repetir nosotros lo que alli Dissimos, no remitti-
mos a esto.

28. Si no puede negarse que si antes de morir el Governador, pudiendo suceder Jayme, et
caso fuera preter ordinationem Testatoris, y esto no se incluye, ni Comprehen del
aunque huviera mayor razon para Disponer en el caso omitido. Paris. cons. 74.
num. 24. Vol. 3. ibi: lo insuper cum casu contingunt preter ordinationem Testatoris
minime includatur in Dispositione per eum facta, etiam si in illo omisso advenit
mayor ratio. Disponendi, secundum Cuius, in l. quod fauore C. de legibus, et
Anchar. cons. 357. ex serie Col. 3. Dec. cons. 218. in casu Col. 4. num. 11. et Cons. 291.
Viri Col. penult. num. 7.

29. De toda lo Dicho se Collige, que por ningun caso pudo Jayme Despuig hauee su-
cedido en esta Baronía, y lugares, por no aian faltado otras de las condiciones, sub
quibus erat institutus. hanc Videlicet, por no hauee muerto el Governador antes
que Dicho Jayme.

30. Si bien es Verdad que solo esto bastava para prueva de que por no hauee podido
poseder Jayme, quedo escluyda toda ne linea, y descendencia, segun lo Dissimos
en el Articulo primero sup. n. 19. Pero ademas de lo alli dicho, y para total prue-
ua de nuestro intento, prouaremos con Doctores Diferentes que en estos mismos
Terminos, y hauee faltado la Condicion, por hauee premuerto Jayme al Governador
que

que dō excluydo el, y toda chi linea.

30. Pruuease admirablemente del mismo Consejo Ego de Polam. de m. a. a. Ven. Non obstat, donde ha de ver un Argumento, Diciendo, que ya que la Donacion que a Dona Ysabel se hizo para con ella fue, como si no fuera hecha por hauea muerto viuiendo su padre, pero el Vinculo y substitucion puestas a favor de sus Descendientes, parece que debieran sustentarse.

31. A lo qual responde que por ningun caso tienen lugar las substituciones hechas a favor de Dichos Descendientes de Dona Ysabel, por hauea faltado la condicion en ella, muriendo en vida de su padre. ibi Non obstat etiam si dicatur, quod propter quod Ysabella non successit, quia mortua est viuis parentibus, et propter quod quod donatio facta ipse Ysabella haberetur pro non facta, et scripta principio, quod ad dictam Ysabella, etiam si emanarent subiecta Vinculo, et substitutioni facta in fauorem dicte Domne Anne, et eius Descendentium per tertium. Unica, §. de Caducis tollen. et ibi. Nam predictis respondeatur quod Dominus Raymundus, et Ysabella sapra coniuges apposerunt donationi collate in dictam Ysabella primogenitam condicionem, si dicta Ysabella superuixerit suis parentibus, et ad eam bona peruenirent, quo casu de facto conditio medium reddit vocationem inutili dicta Domine Ysabella a suo principio, et pro non facta, vnde etiam exinguit vocationem Domne Anne, non enim est locus sequenti substituto, ubi conditio priori apponita non est, neque fuit verificata, et isto casu non habent locum ea, que dicuntur in d. l. quando de acquirendo et hereditate.

32. En Confirmacion de esto mismo trata Roland en el qu. Siguiete Varias razones, y casos, Diciendo, que quando falta el medio, por el qual se allega al fin, ha de faltar tambien la Disposicion en el extremo, y que destruydo el medio, por el qual se allega al fin, queda destruydo el mismo fin, y porique poniendo ejemplos, y autoridades en dichas Doctrinas.

33. Lo mismo se prouea de Burdatis. con. 1. num. 2. to. 1. donde pone por caso que un testador en su testamento instituyó por su heredero a Lanuario, Diciendo, que si dicho Lanuario moria sin hijos, fuese heredero Francisco, y todos sus Descendientes. Sucedió que murio Francisco antes que Lanuario, de pue murio Lanuario sin hijos, pediam esta herencia los Descendientes de Francisco, y dize Burdatis, que por que quando murio Lanuario sin hijos, ya era muerto Francisco, primer substituydo, faltaron las demas substituciones puestas a favor de sus Descendientes. Asi lo dize en el num. 3. ibi. Minus quoad eius Descendentes cum mortua substituto ante conditio nis euentum, nec etiam in filios aliquod ius

hereditati transmittitur; Y despues de haverlo prouado con Varios tes. y Doctores, lo da
por sentencia y doctrina admitida comunmente por todos.

34. Y en el num. 2. Dize asi: Adde, quia si prima substitutio remanet per conditio-
nis defectum ex tunc, tanto magis secundo loco positib. qui habebat ff. de
Vulgarij, et pupil. Alex. cons. 24. et 59. num. 9. Vol. 3. et cons. 139. Vol. 6. o ldrad.
Cons. 177. 1. ar. cons. 228. Vol. 2. Socin. cons. 146. col. 6. Vol. 1. Ruin. cons. 153. nu. 5.
Vol. 2. Idem Cons. 218. num. 13. et si prima substitutio fratri emanuit defectu
velupia ante, pariter et subsecuentes omnes ab illa dependentes expirauerunt
Alex. de Cons. 139. Vol. 6. Paris. Cons. 86. num. 32. Vol. 2. per alios, Cephal. cons. 17.
et Cons. 168. num. 14. et 169. num. 32. cum sequentibus, Rolan. a Valle cons. 56.
num. 23. et cons. 57. num. 56. cum sequentibus. Vol. 3. Celsus Hugo cons. 4. l. m. 2. et 3. et 8.
concluditur ergo circa primum articulum conditionem defectu.

35. Ul timamente se comprueua esto proprio de Vnos casos que propone Menoch.
en el Consejo 864. De donde el num. 19. Vol. 9. el Primer es de Abbad Pa-
nor. Cons. 40. num. 1. Lib. 1. Donde Un Testador despues de hauar instituido
a su hijo y Descendiente, substituyo en falta de ellos a Federico, y de-
spues de eso, que caso que Federico muriese al tiempo de la muerte de
Dicho Testador, y muriese despues sin hijos, su celd ierren en Richa
herencia los Descendientes Varones de Leonelo. Sucedió que quando el
Testador murio vivia Federico, et qual murio despues sin hijos, y pidiendo
la herencia los Descendientes de Leonelo, fueron eschuydos, por hauer fal-
tado la condicion, sub qua fuerunt instituti, Videlicet al tiempo de la muerte
del testador havia y a falta de Federico.

36. El segundo caso que propone Menoch. es de Corneo cons. 186. lib. 3. donde
Un testador instituyo por heredero suyo a Jacobo, y sus hijos, pero a los
dichos hijos con condicion que el dicho Jacobo no sobreviniese a dicho te-
stador, y en falta de Jacobo y sus hijos, instituyo a Andres y sus hijos: sucedio
que sobrevivio Jacobo al Testador, y aize Corneo, que por hauer sobrevivido
falto la primera substitucion, y por conseqüente faltaron todas las
demas substituciones siguientes.

37. Y prouique con otros casos de la misma especie, y en el num. 23. Concluy
Diziendo: Ita Dicendum est in casu nostro, quod cum non euenerint Casus
dispositi a testatore in precedentibus substitutionibus, quod nec locus est huic
postremo Vocationi, et substitutioni.

38. Mas de Consideracion alguna el haue hecho el Testador Las substitucio-
nes siguientes por fauor de su parentela, que sin embargo de eso Deficient
cum

Cum aliqua ex antecediens Corruit, y lo prouea de Alex. Alciat. Beroio, So-
cin. Sen. Cephal. Bald. y otros que alli refiere.

39. Luego haviendo sido la institucion de Jayme Despuig para Despues de los dias
del Governador Luy de Cauanillas, no haviendo Venido el caso, por haver
muerto dicho Jayme antes que el Governador, carece de todo linage de duda
el quedar escluida toda la linea y descendiente de Jayme, por muy amada
que fuera a sido de la testadora, y aunque a sola va linea huiera elegido
para conseruacion de su parentela, pues con los casos y doctrina referidas
queda bastante prouado que la premoriencia de Jayme destruyó las
siguientes substitutiones.

Quanto a la linea de Auzias.

40. Aunque el pos titulo y Derecho que los Descendientes de Jayme Despuig pre-
tenden tener, queda bastante prouado, no es menos suficiente el de los
Descendientes de Auzias, como prouaremos en lo restante de este articulo, y en
el siguiente.
41. Obsta primeramente a dicho Auzias, y a su hijo Don onofre Una sentencia
arbitral, que en el año 1517. se dio en virtud de Un Compromiso, cuyas circuns-
tancias de gran ponderando y Verificando con la misma escritura de compro-
misso, y sentencia.
42. Para cuya intelligencia primo se supone, que Despues de la muerte de Dona
Beatriz Despuig, sobre la sucesion de sus bienes, y herencia, y particulare
mandatos, y Disposiciones de su testamento, se movieron Diferencias, y pleyto
entre los sobreros, que quedaron, que fueron el Governador Luy de
Cauanillas, Auzias el Viejo, y sus hijos Jayme, y Auzias el joven.
43. El Comar dichos pleyto y Diferencias trahian inquietas a las partes, y no se
disponia bien a la resolution de ellas, Por bien de paz Determinaron Unanimis
y conformes, y espasamente Conintieron en que dichas Diferencias y pley-
to aueriguasen, consensasen, y Determinasen tres Letrados del Reyno de Na-
lencia nombrados por la misma parte con facultad para poder dar sentencia
sobre la sucesion de dicha baronia, y lugares.
44. E los Letrados, que dieron sentencia en 2. de Octubre año 1517. como arbitros
arbitradores, y amigables componedores, por via de justicia, como de amigable
Composicion, lo constata en el mismo.
45. Segundo se supone, que el haver sido este Compromiso sobre la sucesion de
la Baronia que hoy se litiga, consta en el mismo en brecha folio 1.º y 2.º.

ibi. Los arriba dichos hicieron Compromiso sobre la sucesion de la Baronía y Lugares de Alcantara y Benexides, que se declaró en favor de Don Jayme.

46. Tambien consta del mismo fol. B. num. 173. ibi. Segundo, Atendiendo primeramente que sobre la Demanda de privacion de herencia puesta por el Dicho Don Ausia Despuig et al. et fol. 46. ibi. Imponiendo perpetuo silencio a los Dichos Don Jayme y Don Ausia, y a todos los Demas sucesores en la dicha herencia y Vinculo. et fol. 48. num. 176. ibi. Imponiendo a los Dichos Don Jayme, Don Ausia, e sucesores en el Vinculo perpetuo silencio. et eodem fol. 46. B. in fine num. 175. ibi. Imponiendo perpetuo silencio a los Dichos Don Jayme y Don Ausia, y a los otros sucesores en dicha herencia y Vinculo. et eodem fol. 48. B. ibi. Y por beneficio y conservacion de los Lugares y herencia de la Dicha Doña Beatriz Despuig, los quales e la qual son vinculados a los Dichos Don Ausia Despuig mayor e Don Jayme e Don Ausia sus hijos (Después de la muerte del Dicho Luy, Cauanillas heredero instituido por la dicha Doña Beatriz Despuig en su Ultimo y postrero testamento. et ibidem ibi. Ahora de presente el Dicho Luy, de Cauanillas restituye los Dicho Lugares y herencia de la Dicha Doña Beatriz al Dicho Don Jayme Despuig hijo mayor del Dicho Don Ausia Despuig. et fol. 46. ibi. e condenamos al Dicho Luy de Cauanillas en el Dicho nombre de heredero a restituir al Dicho Don Jayme Despuig hijo mayor del Dicho Don Ausia Despuig, y a los que tienen los derechos de aquel los Dicho Lugares de Alcantara, Benexides, y el Rasfol y la herencia de la Dicha Doña Beatriz. et fol. 56. num. 188. ibi. la razon, y conforme a justicia que el Dicho Don Jayme se alegare, y libre de qualesquier obligaciones et por ocasion, y causal de la dicha herencia, y Lugares. Y finalmente, se pronunciase fol. 58. B. num. 193. ibi. Ma loamos, y arbitramos que las dichas partes ad invicem, et vicinim se abuelvan, y difinam, asi como nos otros Dicho arbitros con la presente nuestra Sentencia absolvimos, y difinimos cada, y qualquier Demandado, y Derechos, y acciones, que por razon de la dicha herencia Competan a las Dicha partes, o qualquiera de ellos, o a los sucesores en la dicha herencia, o en algun tiempo les pueda Competir, excepto lo que por motivo con la presente Sentencia se arbitra, et se arbitra, y declarada.

47. Tambien consta del mismo por los Visos de la Sentencia arbitral dicha; que no estan en el memorial en hecho, y estan en la segunda addicion al memorial en hecho hecha a instancia de Don Jeronymo de Sant fol. 9. B. num. 19. por esta palabra. El C. Noble Don Ausia Despuig heredero segundo loco de la dicha Doña Beatriz

Despuig, Don Jayme, e Don Ausias Despuig hijos del dicho Don Ausias Des-
puig herederos ciertos, et quarto loco, e sucesores. Qui, casu, et loco en la herencia
de la dicha Dona Beatrix Despuig, en los dichos nombres, por ellos, et a suc-
cesores en el Vinculo, e en sus nombres, propios de la otra parte. Y en el mu-
mo fol. 9. B. ibi. Sobre toda, y otra qualquiera Demanda, quæstiones, e Dif-
ferencias que entre la dicha parte haya es. ^{to} Sobre la herencia y bienes de la
noble Dona Beatrix Despuig quando a Rifforta, au por Via de Derecho, et
subdia, como de amigable composicion. Y en el fol. 10. B. ibi. Y por beneficio, e
conservacion de la herencia, y bienes de la dicha Dona Beatrix Despuig; et ibi
e de los sucesores en el Vinculo, e en total provecho, beneficio, Utilidad, y conser-
vacion de la dicha herencia.

48. Tercio se supone que dicho Compromiso se hizo con prueva y conocimiento de que era útil a las partes, como consta por dicha sentencia, y en el memorial en hecho fol. 45. B. num. 172. ibi: Haviendo conocido nosotros los dichos arbitros, quan convenientemente e útil cosa era a las dichas partes hazer el dicho Compromiso, Comprometiendo en nosotros las dichas diferencia y pleytos. Y en los Visos de la sentencia que estan en la dicha segunda addicion num. 19. en el fol. 10. ibi: e por atajar toda manera de pleytos, gastos, e conffructos de aquellos que era y se esperan mouer mas en lo vendido en dho. de la dicha parte, e disminucion de la herencia de la dicha Doña Beatriz de puzig quondam. Y en el dicho fol. 10. B. ibi: Y por beneficio e conseruacion de la herencia y tierra de la dicha Doña Beatriz de puzig, e para apartar toda natural eza de pleytos, questiones, e gastos que se huieran caudado.

49. *Quanto se suppone que Dicha arbitros y amigables Compone doles estuvieron en-
toda notoria, y conocimiento de todo lo contenido en el Testamento de Dña
Beatriz Berpuig, y su codicilo, como se collige de muchas partes: la primera
que haze en mención por el Discurso de su sentencia de todos los legados, mandas
y clausulas de Dicho Testamento y Codicilo, reformando una, y ponderando
otra, y manera que como fuera tenido el Dicho testamento y codicilo delante
no pudieran pronunciar, como pronunciaron.*

Y tambien se proua de aquellas palabras que estan en dicho memorial en hecho
fol. 45. B. num. 122. ibi: Todas las quales cosas y cada una dellas haviemos visto
y conocido, y trabajado en la Determinacion dellas, asi por Via de Justicia
en algunos, como por arbitro y qual conforme a toda razon, por no podense en
otra manera dar fin a las dichas causas. Y en el fol. 46. B. num. 125. ibi: Los
quales Cobdillos fueron hechos a 30. De Noviembre del año 1514. Atando hecho
el Testamento a 27. De Noviembre de 1509. De donde se muestra hauer
que

querido maldar qualquiera cosa que huviere querido. Disponer e mandar de bi-
en de los frutos de la qual ultima intencion, e voluntad de la Dicha
Doña Beatriz no consta a nosotros los Dichos Arbitros. Y en el fol. 53. num. 183.
ibi. Considerando tambien que la Dicha Doña Beatriz Despuig en su Ul-
timo Testamento instituyó heredero por su Vida al Dicho Luy. de Cauanilla
entre otras condiciones pone la siguientes. Y prosigue poniendo una clausula
de la del Dicho testamento. Y en el fol. 53. num. 184. ibi. Considerando tam-
bien que la Dicha Doña Beatriz Despuig por su Ultimo Testamento. Desi-
muc. sus cosas, e cantidad de enobras pias, las quales eg. M. el mismo fol. ibi.
Considerando que a nuestros Dicha arbitros primeramente consta que la Dicha
Doña Beatriz Despuig en su Ultimo Testamento quiso, y mandó que de su
biene eg. Y en el fol. 55. B. num. 187. ibi. segun la Dicha Doña Beatriz en
su Ultimo Testamento lo Declara asi, como a nosotros Dicha arbitros no
Consta. Y en el fol. 58. num. 192. ibi. Y como segun la forma de los Codicilos
de Dicha Doña Beatriz Despuig, Luy. de Cauanilla Despues de hauer pagado
eg. Y en el fol. 59. num. 198. ibi. Y como la Dicha Doña Beatriz Despuig
en sus Codicilos hay a hecho Legado al Dicho Luy. de Cauanilla de cier-
tos Derechos eg.

51. Y aunque por las clausulas referidas bastante mente consta que los Dicha
Jueces arbitros vieron, y entendieron el Testamento, y Codicilos, y todo lo en
ellos contenido. Pero para mayor prueva de lo se halla en la Visa de Dicho
Compromiso, o, sentencia, que han en dicha addicion num. 19. en el fol. 60. ibi.
Visto el Testamento de la Dicha Doña Beatriz Despuig quando fue recibida por
Bernardo Davionocaris a 27. de Noviembre año 1509. y publicada Despues de
la muerte de aquella por el mismo notario a 18. de Diciembre año 1511. Visto los
Codicilos hechos por Dicha Noble Doña Beatriz a 30. de Noviembre de Dicho
año 1511. publicada por el mismo notario en Dicho chancelario. Y en el fol.
60. B. de Dicho Viso, ibi. Visto todo lo que ha visto, y examinado, e considerado
en la presente Carta, para total Determinacion de toda la cosa por nosotras de-
claradoras, y arbitradoras.

52. Quanto se Suppone que toda la personas que Comprometieron, y fueron intere-
sadas en Dicho Compromiso, fueron mayores de edad de 25 años, y ninguno menor
ni pupilo, ni persona que por si no pudiese Comprometer, y hazer qualquiera
actos asi fauorables como perjudiciales, y Dicho consta, por quanto no consta de
lo Contrario, ni que persona alguna huiera intervenido, como tutor, cura don,
o administrador de otro, ni que huiera havido Decreto de juez, con lo qual
se presume que todos fueron mayores, y capaces para celebrar qualquiera con-
trato de

De contrato, y renunciar quales quiera derechos.

53. Y no obsta Contrato el hallarse en algunas partes de dicho compromiso, y Sentencia nombrado el hermano de Jayme, con nombre de Ausias Despuig menor de dias, porque lo no es por que fuera menor de veinte y cinco años sino habito respectu a Ausias el mayor padre de Jayme, y Ausias el menor. Y asi para diferenciarlos al Padre y al hijo, por llamarse de un mismo nombre, se desian, al Uno Ausias el mayor, y al otro Ausias el menor. Y no se halla en ninguna parte de dicho Compromiso, y Sentencia, que se nombre Ausias menor de edad, sino Ausias el menor, o Ausias menor de dias. Como se prueba de dicho memorial en hecho fol. 45. num. 171. ibi: se intimó al dicho Ausias Despuig el menor. Y luego de alli a poco dice, Y Don Ausias mayor: Y en el mismo fol. B. num. 174. dice, Y Don Ausias menor de dias: Y de ay a poco dice: Y dicho Don Ausias Despuig mayor: Y onch fol. 48. B. dice, Y lo firmado en ella por dicho Don Ausias mayor de dias: Y en esta misma forma se hallan nombrados por el Discurso de dicha Sentencia muchas veces, y en particular fol. 59. B. num. 199. ibi: Y el dicho dia se notificó al dicho Don Ausias Despuig menor de dias en su persona: Y de ay a poco dice, tratando del otro, En nombre de procurador de Don Ausias Despuig mayor de dias su padre.
54. Y en los Votos de la Sentencia que estan en la dicha segunda addicion fol. 9. B. num. 19. Los arbitros los nombran sin llamarle mayor, ni menor, sino al mayor llamandole heredero segundo loco, y al menor heredero tertio loco: Y en el fol. 10. a lo ultimo, a Ausias el Viejo se llama Don Ausias Despuig el mayor.
55. Y en prueba de que el llamar menor a Ausias, fue solo para diferenciarle de su padre, que tambien se llamava Ausias, es de reparar en el fol. 48. B. num. 175. del memorial en hecho, donde despues de haver nombrado a Ausias el mayor con nombre de mayor, nombra despues a sus hijos, con solo nombrarlos hijos, y sin decir de ninguno de ellos, menor, porque ninguno lo era de edad y porque ya se entendia ser menores que su padre, siendo sus hijos: ibi: Los dichos Don Ausias Despuig mayor de dias, e Don Jayme, e Don Ausias sus hijos. Lo mismo se halla en el fol. 50. num. 179. ibi: Que los dichos Don Ausias Despuig mayor de dias, Don Jayme, y Don Ausias sus hijos en sus nombres propios. Y en el fol. 57. num. 190. ibi: Que los dichos Don Ausias Despuig mayor, y Don Jayme y Don Ausias sus hijos en los dichos nombres.
56. De manera que no se halla en el Compromiso, y Sentencia, ni en todo el pro=
- Cesor que fama diga Ausias menor de edad, sino Ausias menor de dias.
- Au

Auzias mayor de dias.

57. Demas que para prouea. De que Auzias el menor no era menor de edad, de Col-
lige, que de ocho, o nueve años. Despues de dada esta sentencia. Contra o matri-
monio el dicho Auzias el menor, como Contra por su Capitulacion matrimo-
nial, que sta en el memorial fol. 11. B. num. 65. y en toda ella no se halla a
que diga que el dicho Auzias era menor de edad, ni a la restitucion del
Dote se obligó persona alguna como Tutor, o Curador suyo, antes el mismo
fue el que se obligó, de que se Collige, que era mayor, manifestamente, y ha-
ciendo parado tan poco tiempo desde su Casamiento hasta esta sentencia Ar-
bitral, se puede presumir que tambien entonces era mayor de edad, y por lo
menos en todo caso la parte a quien le importare ha de prouar que era menor.
Como no se presume no prouandolo, y hasta agora nadie lo ha prouado, ni
de tal Conta en proceso.
58. Sesto se suppose que en este Compromiso hecho de Conformidad de las partes
y la sentencia dada por dichos Arbitros, fue la, la approuaron, amologaron,
ratificaron, y confirmaron las dichas partes desde la primera linea hasta la
Ultima, y en particular el dicho Auzias Despuig el menor, como conta del dicho
memorial en hecho fol. 59. B. num. 199. ibi. Y el dicho Dia se notificó al dicho don
Auzias Despuig menor de dia en su persona propia etc. Y respondio, que
lo auia approuaua, amologaua, y ratificaua, y confirmaua dicha Sentencia
desde la primera linea hasta la Ultima in iudiciis, et per omnia
puramente y sin Condicion alguna.
59. Septimo et Ultimo se suppose que en Virtud de dicho Compromiso adjudicaron
por su Sentencia Los arbitros esta Baronia, y Lugares a Jayme Despuig hijo ma-
yor de Auzias, como conta de la dicha Sentencia mem. fol. 149. num. 177. Y dicho
Jayme la gozó, y poseyó sin Contradiccion alguna de Auzias su hermano, Y
Despues de la muerte de Jayme la poseyó su hijo don Pedro, sin salir a ello
Auzias, ni su hijo don Onofre, ni pretendiendo derecho alguno, antes bien facita-
mente renunciando el que pudieran tener caso que alguno tuuieran, callando, y no pi-
diendo por todo el discurso de su Vida ninguno de entrambos.
60. Por quanto en el num. 193. de dicha Sentencia se contiene que las partes ad inuicem
et vicinim se abueluan y Difinan qualesquiera Demandas, derechos, y acciones
que por razon de la dicha herencia competan a la dichas partes, o a qualquiera
de ellos, o a los successores en dicha Herencia, o en tiempo alguno les
pueda competir.
61. Todo esto supuesto, prouado, y Verificado con dicho Compromiso y sentencia
como que da referido, Delmas, que Auzias el menor, y su heredero don Onofre
que

Quel d'ar on escludo. Ceste fideicomiso en Virtud de Dicha sentencia arbitral, y su emologacion y ratificacion.

62. Para prueva de lo asentado por Conclusion Cierta que el Compromisso Loado y Ratificado por el fideicomisario, Le Dána a el, y a su sucesor si tuviere, o su heredero.

63. Que Dána al fideicomisario, es tan cierto que parece superfluo el prouarlo, por que *Iurax* en la q. 593. Titulo, per diuisionem, Vel transactionem, an et quando dicatur fideicomiso renuntiatum, en el num. 1. ex auctoritate innumerable Doctores y citando en el num. 2. Dos, otros, q. Dixeron lo contrario, lo refuta el mismo *Iurax*.
diziendo, contrariam opinionem male tenet Ripa etc.

64. Esto se funda en que quilibet potest iuris renuntiare, l. si quis in Con-
cordando, c. de el pisco. et cleric. penult. c. de pact. c. cui 39. Vers. nisi, de deli-

65. *Concordia*, c. ad apostolicam de regulis, c. si de extra de privileg. *Iurax* que de iure primo gen. q. 24. num. 4. cum seq. *Soun. reg.* 8. Vital. de Camban. in tracta, clausul. pag. 203. num. 5. *Thom. de Thomaset. in floribus legum, reg.* 88. Barbo. in l. in alio, §. eleganter, num. 12. cum sequentibus, ff. solut. matrim. *Mort.* in empor. iur. tit. 10. de Locato q. 2. m. 12. *Azor* institut. moral. p. 1. lib. 5. cap. 22. q. 10. *Carle in. Iure. com.* 6. littera R. conclus. 170. cum seq.

66. ^{Auzia} Haviendo pues Consentido en que Lo arbitro, adjudicase en Sta Baronia a quien bien le pareciere de la Comprometiente, y haviendola adjudicado a yme con approuacion, ratificacion, y emologacion de Dicho Auzia, bien cierto es que quando algun derecho se huiere Comprometido, y fuere real y Verdaderamente fideicomisario, o sea Visto hauele expresamente renunciado con obligacion expresa de no Venir contra ello en tiempo alguna.

67. *Concordia* Haviendo obligado Voluntariamente a esto Dicho Auzia, quedo tambien obligado a lo mismo su hijo. Donde no fue, no como hijo, ni pretense fideicomisario.

68. *Concordia* Como heredero de su padre, Auzia.

69. Esta tambien es Doctrina Común que se funda en que el heredero del que Consiente no puede Venir contra lo que hizo en Vida el Estado, a quien *Iurax* celdio en su herencia. *Iurax* q. 560. m. 10. ibi: Ampliatur quinto, etiam in hered. Consistentis, qui non potuit contrauenire ad. *l. cum a matre, in fin. c. de rei vendica.* ita *Mench.* cons. 58. in fin. lib. 1. *Cephal.* cons. 393. n. 168. Ubi etiam allegat *fulgos. Peregrin.* art. 12. num. 92. in fines.

70. Dicho tambien *Ematian.* Cap. 266. num. 1. et 2. to. 4. ibi: Preterea quidquid sit de predictis, non fundatur intentio nostra solum in derogatione fideicomisarii, et Tituli ex ea prouenientis, sed etiam in additione hereditatis, quae Ante Aduersarij, eamquam heredes nullam habent actionem Contra testum in quem fuerunt alienata bona fideicomisarii, cum imo censantur Prece eadem

alienationem ratificare, et Mare fado De functi, quamvis fuerit Confession in-
uentarium, in quo, cum adsint alia bona hereditaria alienantis, succurritur
heredi in dictis bonis quoad suum pretensum interesse, abique eo quod Tertius
molestetur. *Mazar. De fideicom. p. 2. q. 46. nu. 61. et 62. Tabr. cons. 128. num.*
11. V. que ad 13. lib. 1. et est magis Vera opinio, et sepius per Rotam approbata. Et en
Confirmacione dicto refertur Variar. decisiones y doctores.

69. Et en el num. 8. Dize, Cum interim Donec Videatur illius Valor non admittatur
heres contra factum De functi, quamvis etiam Confezerit inventarium, tamen enim
admittitur. *et h. a.*

70. Lo mismo Dico el mismo *Exatian. Cap. 5. num. 16. ibi:* Que etiam preiudicabunt
filiis, et heredibus eiusdem patris, qui Ne supra consentit Dete Donacioni, non enim
poterant impugnare factum De functi, imo tenebantur ad illius obedienciam,
neque poterant Vendicare quod per suum auctorem fuit renunciatum. *locum a matre*
C. de rei Vendicatione. Bursat. cons. 32. num. 3. lib. 2.

71. Et quoniam en el mismo *Terminos Lo. Dico muy bien fue Menoch. cons. 89. nu.*
60. et 61. ibi: Decimo (Ut etiam ostendam hanc sententiam multorum auctori-
tatibus fuisse) mouet me Auctoritas Roman. cons. 18. Visa facti narratione nu.
4. et *Ales. Cons. 3. in principio, et cons. 23. in fine lib. 3. qui respondunt filium*
effectum heredem patris non posse reuocare bona fidei commisi sibi debita ab ipso

patre alienata, et horum auctoritate adductus respondit Ruin. cons. 7. num. 39.
lib. 1. quod licet alienatio rei subiecte fidei commisi facta pendente Confessione
resoluitur per conditionis euentum, si Vltima §. si autem, l. communia de legati
Attamen fidei commissarius succedit heredi grauato, qui bona illa alienauit
Contra fidei comittenti Voluntatem et Dispositionem, non potuit eam alienatio-
nem reuocare, cum approbare teneatur factum illius, cui succedit. l. locum a ma-
tre, C. de rei Vend. et l. eo quod persona de reg. iur. Quia alij supra rebus, idem
respondit ipsemet Ruin. cons. 25. num. 11. lib. 2. quo loci affirmatur patrem posse alienare
rem filij heredi sui, et filium teneat eius factum approbare.

72. Constando pue, Como consta en proceso enem folio 10. Bimura 55. que Don
ono fue Despug hijos de Auzia fue herederos de su padre, y que accepto la he-
rencia, como parece por la dicha segunda addicion al memorial en hecho he-
cha a instancia de Don Jeronimo Sans fol. 9. num. 10. et qual Compromiso
en poder de los arbitros las Diferencias que tenia sobre la sucesion. Dicha
Baronia y Derechos Dete fidei commiso, approuando, y ratificando la sentencia
de los arbitros, que adjudicaron los lugares a su hermano Jayme Despug;
que da prouado, que ni Auzia, ni Don onofre pudieron pedir, ni les competio
Derecho alguno, el por hauerlo expresamente renunciado, y el otro como he-
retero del que renuncio.

73. Quando em isto humiera hauido alguma Ordaõ, mo se moa pue de negar que La
fuerca de la sentençia de dicho Compromiso obto en entrambo Auzias
y Donano fary que entrambo consintieron y se diron por excluda de dicho
Derechos, pues en ningun tiempo pidieron y para con ellos la sentençia ar-
bitral estubo en obseruancia, que es poder ora para declarar qual quies a
Ordaõ, y Supplicar qual quies a solemnidad, Ut expresse docet Gracia cap.
415. num. 29. to. 3. ibi: Item ut Viri consentaneum, Ut diuturna obseruancia
et scientia, et patientia eorum, cum quibus et res gesta, faciat presumi solem-
nitatem, quasi actus non fuisse tolleratus, sed impugnatus ab habentibus, ne-
ciam defectus solemnitatis, si a primordio fuisse minus solemnem. *Se lin.*
Capit. sicut 16. Col. 20. ad finem, Vers. et hoc puto sustenta bitus, nu.
33. de re iudicata.
74. Lo mismo dize el señor fiscal Casanate cons. 10. m. 208. et cons. 35. nu. 22. et cons. 44. nu.
33. et cons. 45. nu. 144. et num. 145.
75. Et que en materia de fidei commissos haga mucho al caso la obseruancia subre-
guida, y O sea atenderse, lo prueuan Paris. Cons. 11. num. 38. et sequenti bus
libro Cephal. cons. 251. num. 89. et sequenti et cons. 222. num. 144. Decian. cons. 31.
num. 151. et seqq. lib. 1. et cons. 78. num. 41. lib. 3. et cons. 63. num. 32 lib. 4. et cons.
14. num. 36. et sequenti et cons. 33. num. 18. lib. 5. Menoch. cons. 34. num. 23. et cons.
356. num. 8. et cons. 640. num. 6. et cons. 848. num. 6. et cons. 888. num. 5. et cons. 895.
num. 3. et cons. 941. num. 3. et cons. 949. num. 4. et cons. 1056. in fine, Peregrin.
cons. 34. num. 6. et 10. lib. 3. et cons. 1. num. 1. lib. 5. Peret. de interpretatione
Ultimarum Delictatum fol. 296. numero 19. ad one dium. Casal. Decis.
48. numero 174. parte 3. Rot. Rooman. in morisimonia Decisione 359. nu.
17. parte 1.
76. Adem as que para que se fustente el Compromiso, qual quies a causa basta,
como lo dize el señor fiscal Casanate Cons. 10. num. 60. con auctoridad de la l. 2.
de pactis actionibus.
77. Et quando ne fuerat mas de por hauese hecho dicho Compromiso con buena fe
cuanque fuerat sobre cosas prohibidas, hauidas de Valer como contrato de buena fee
Vnde docet expresse Cephal. cons. 375. num. 30. et seqq. et Menoch. cons. 222. cum alijs
quos refert fwar. que 4. 562. nu. 15.
78. Luego que a prouado que en Virtud de dicho Compromiso y sentençia, Au-
torel minor y Donano fue quelaron excluda de qual quies a Derecho que
pidieron pretender, que caso que in rei Veritate se les deuiera este fidei commissio
es. Visto hauele renunciado y no se daue hazer consideracion alguna de ninguno
de entrambos, mas que si nunca huuieran sido nombrados por la Jesta-
dora expresse del traste.
79. De ad onde se Colige, que si en esta Linea de Auzias el menor Huiera

Alguna que pudiera Comenzar a pedir, o pretender Derecho a traer en pre-judi-
cium, fue Doña Camila, y esta por ser hembra no tenía llamamiento en concu-
so de hembra, habiendo hijos de Don Pedro Jambor, conama latamente, y con
evidencia se proua en el artículo Tercero.

80. Y prouiendo el Arriunto de este ondo artículo Desimos, que tambien en es alio
Capitulo Austria el menor quedo excluido de fideicomiso conforme la clausula
hereditaria del testamento, y como se proua por lo siguiente.
81. Doña Beatriz Despuig en su Testamento no puso Una sola Condicion a lo que
havian de ser sus herederos, sino muchas, y quiso que todas se Cumpliesen y esto
era preciso, cum si Quis Vel plures apponantur Conditiones Defectus Vnius, reddit
in totum Dispositionem inutilem, l. Meritis, l. si heredi plures ff. De condit. et demons.
l. generaliter, in principi. c. de institu. et substi. sub conditione facien dis, l. Lucie
la. 2. ff. de heredi bus institu. Sanchi in d. cum ita num. 7. ff. ad Trebell. coin.
Lun. Cons. 42. col. 5. lib. 1. Fallu De esepione succusionum tit. 4. except. 25. num. 34.
part. 2. Cretis De interpretatione Ultim arum Voluntatum fol. 148. num. 105. Et
Sequentibus Vnius. Decis. 346. num. 2.
82. Lo mismo Desfien de Fratrians Cap. 70. num. 42. 43. et 44. y lo proua Con la
rios testos y doctores.
83. Hoc supposito, qu'alquiera de los hijos de Austria el mayor, q' havia de ser heredero
tenia obligacion precisa de casar con muger que fuese de la familia de Cauanillas,
y esta era la primera Condicion.
84. Y el hijo mayor de Austria llamado Jayme tenia por segunda Condicion el ha-
uer de premorir al Governador Luy. de Cauanillas, y esta Condicion cumplio la
Testadora para que tan precisamente Desiera Cumplirse, que en caso que no se
Cumpliere, halle Diferente Disposicion de sus bienes y hacienda y ninguna de
estas Condiciones se Cumplio, Como queda Prouado en el Artículo
primero, y en este.
85. Tambien Austria el segundo tuvo Segunda Condicion, que no se Cumplio
y fue, que sucediere solo en caso que Jayme su hermano muriese sin hijos legi-
timos y naturales, y esta Condicion bien dicto el que no se Cumplio, pues murio
Con dos hijos Jayme y el Uno Varon q' se llamo Don Pedro, el qual licet inuiste
poseyo esta Baronía.
86. Demanera que ni hay Duda en que Austria solo pudo ser heredero, y solo pudo te-
ner Lugar su substitucion en caso que su hermano muriese sin hijos, ni hay
Duda en que murio Con ellos Jayme y que por Consequente expiro la substiti-
cion de Austria.
87. Y que esta Condicion si Decessit sine filijs, falte, aunque el heredero Prava do
mura Con Un hijo solo, lo proua fusario en la question 401. per totam, donde
cita innumerable Auctores, principalmente Desde el num. 1. que por entender

- no se ha de poner duda en esta proposicion, por ser tan asentada, no la proua-
mos mas, y es en adelante.
88. En esta condicion si aine filij Deceuerit, se ha de supponer que es condicion Vo-
luntaria, Asi lo dice Roland. cons. 56. num. 22. lib. 3. de am. Senon. cons. 26. nu.
6. eodem lib. Alciat. de Verborum significatione lib. 3. num. 21. Mas lo sus-
Cons. 2. num. 35. Y por consiguiente el mero hecho y adimplimento se requiere, como dice
el mismo Masolo de cons. 2. num. 35.
89. De donde se infiere que la Condicion, si muriere sin hijos, no se estienda al caso
de morir con ellos, aunque pudiera Collegirse, y conjeturarse de la mente del Testa-
dor, ita D. Casanate dicto cons. 4. num. 51. ibi: Nec ad eam Decedendi Cum filij
etiam ex mente Conjecturis in hac specie Concursantibus extendi potest, propter
hac ratione argum. Lozadin. cons. 4. num. 23. Deci. cons. 99. num. 3. cons. 218.
num. 10. et cons. 287. num. 7. et cons. 291. num. 6. et cons. 377. num. 2. Bursat. cons.
51. num. 24. Berret. cons. 63. num. 13. Locineu. cons. 76. num. 7. in 6. Masol. cons.
numero 35. Rolandus Consilio 59. numero 23. in 3. Exat. Cons. 19. nume-
ro 23. in 2.
90. En esta Condicion de morir con hijos, seria mayor la repugnancia, si pudiese
entenderse al caso de morir con ellos, et quando Verba repugnant a Verbi recedi-
mon. Defet, idem Casanate eodem Consilio 4. numero 32. et 53., qui Plures
allegat.
91. E No Consta en adelante, que carece de Disputa, pero Ut Veritas magis
e luceret, haxemos un argumento, que prima facie contra Dicta insurge, hoc
es, que aunque la Testador a quiso que Ausia el menor no pudiese suceder
fino a muriendo, y aynos sin hijos, pero aunque murio con ellos, no pudiesen
legitimamente por ellos, como lo haxemos prouado en el principio de este articulo
Y asi saltem es presumpta Testatrix Voluntate, no haviendo sido los hijos
de Ayne Verdaderos, ni Legitimos por herederos, ha de tener Lugar la Substitu-
cion de Ausias y sus descendientes.
92. A este argumento de fatis faze facilmente, supponiendo que para que los pue-
do en Condicion excluyan al substituto, ni se requiere que sean llamados, ni que
porean, o sean herederos.
93. Esta proposicion es constante y comun, y la prouan la Ley, filius familiae. 114.
§. Cum quis erit ff. de Legatis 1. ibi: Cum quis erit rogatus si non liberis Deceuerit
per fideicommissum restituere, conditio defectiva Videbitur, si patri super Vixerint
liberi, nec queritur an heredes existerint.
94. Lo mismo prouea Menoch. lib. 4. de presumptionibus presumpt. 89. num. 104. ibi:
Nam expressa illa non requirit, ut filij ipsi in conditione positi sint heredes, sicut

manifeste scripserunt Comens. in d. l. filius familias §. cum quis, tam in prima, quam
in secunda lectura, et idem in l. 1. C. de conditio. in art. post Flor. et Bart. ibidem
et sequitur in l. 1. ex facto §. Ultima vers. in eadem glos. fin. ff. ad Trebell.
ianum, et ibidem Claudius Saisellus numero 8. et Repa num. 19. et Viraguelus
in l. si nonquam in verbo, suscepit liberos numero 103. C. de reuocandis
Donationibus.

95. Lo mismo Dico Ruin. cons. 67. num. 11. Volumine 3. ibi. et de mente commun
ind. l. penult. et in dicto §. Cum ita, et in apine Alcan. quia ergo non etiam positi
in conditione, sola superexistencia reficit ad exclusionem substituti, quamvis
etiam non succedant, secundum glosam, et Doctores in l. ex facto §. fin. ad Tre-
bellianum, et Bart. et alios in l. filius familias §. cum quis de Legatis 1. Vbi
habetur quod si grauatur, qui si decederit sine filijs, et extant filij, qui non suc-
cedant, quod dicitur Defecta Condicio.

96. Lo mismo Dico Gratia Discept. forens. cap. 73. num. 8. et 9. tom. 4. ibi. Cum positi
simul Atque quod positi in Conditione non sint Vocati, et quod substitutum exin-
dant, Ut dicitur de Liberis in Conditione positi, qui licet non dicantur Vocati
l. si quis sub conditione, ff. si quis omnia causa Testamenti, glos. in l. si quis
de hereditibus indiciendis, Gabriel. de fideicom. conclus. 4. in principio. Clar. in
§. Testamentum quest. 7. Roland. consil. 51. num. 5. lib. 3. Couarr. in cap. Raymun-
tus §. num. 2. de Testamentis, Iurid. cons. 91. nu. 10. Tamen excludunt Vocatum
sub Conditione Liberos, l. filius §. cum quis ff. de Legatis 1. Bald. in l. 1. nu.
1. C. de conditionibus in art. 1. Louin. in l. heredes mei §. cum ita col. penult. in fine ff. ad
Trebellianum, Brod. d. cons. 77. num. 13. lib. 2.

97. Lo mismo Dico furaxio quest. 470. num. 13. ibi. Accedat pro exclusione substituti
Ultimi quod Defecta et conditio substitutionis, cum dicitur primus substitutus Decer-
erit relictis filijs, et ideo spirat substitutus, Atamque filijs positi in Conditione
etiam quod ipsi non succedant, l. filius familias §. cum quis, et ibi Bart. in l. Cum.
et Contr. ff. de Legatis 1. l. ex facto §. penult. ff. ad Trebell. Auth. licet C. de ma-
tur. liber. Alap. cons. 66. col. 2. lib. 2. Ruin. cons. 81. num. 15. lib. 2. Crasset a cons.
62. num. 2. et cons. 283. col. 1. Mantica de Conjecturis lib. 6. Volun. lib. 22. tit.
6. num. 14. Peregr. de fideicom. art. 28. num. 52. et cons. 182. m. 1. lib. 5. Vbi in fer-
minis nostris, et cons. 54. n. 2. et sequent. lib. 4.

98. Dico Lo mismo Seme Decis. 66. num. 7. ibi. et ibi. quare applicari potest quod Vul-
gariter dici solet, quod substitutus factus Titio, si sine Liberis exspirat, eomor-
tuo cum eis quod quis de Liberis contingat postea, l. Vxor C. quando dies le-
gati cedat, l. filius §. cum quis de Legatis 1. l. 1. Decisio l. si quis heres cap. de
instit. oldra. cons. 21. Gabriel de fideicomis. conclusionem 7.

99. El mismo Fucio es quien mas bien lo. Qiso y mas latamente en la g. 44. dugo
Et. e. Verum posit in conditione debeant esse heredes ad hoc ut substitutum
excludant. Y en el num. 23. que es donde Comiença a tratar mucho de lo dize
asi: Tertius casus est, quando dictum fuit, si decederit sine filijs, de hinc
liberi, et tunc deficit conditio, licet filij non sint heredes; Y en confirmacion
de lo allega infinitos doctores, Ut ibi videre licet. de q. 3. aug. 6. et c.
100. Y para que no se requiera que sean herederos, haze un argumento. Rotando
Con. 52. num. 8. Vol. 3. Diciendo, que de la manera que seria. Riparat
el testis, que si un testador instituyere heredero a Pedro con condicion
que ditio no sea Consul, en caso que fuere Consul, huviere de ser ditio el he-
redero de la misma manera no se puede decir que por que el testador
diga, si decederit sine filijs, sea preciso el haver de ser herederos los hijos, alio-
quin, dize Rotando, si testator instituat, si ditius Consul, non erit ditius
factus Consul, substituitur substitutus. quod quidem falsum est, quia non si-
cus Consul, sed conditionis defectus substitutum excludit: ita Ripa in
d. l. Centurio nu. 159. post alios.
101. De manera que no se atien de a la sustancia de la condicion, sino al efecto
de su cumplimiento, Y asi prosigue Arguyendo, et ideo supinum esset ab
hac sententia. Decidere plures alios asserentes hanc esse magis receptam
doctorum sententiam possem adducere quod transcribere non volui eum.
Videndi pariter papers Doctores in l. 1. l. de pactis, et in d. l. Centurio, ac per
Jacobum Philippum Portium in conclusionem 12. et apud Clarum in d. De-
tamentum in quest. 79.
102. Lo mismo dize Mantica in Conjectur. Utim. Volunt. lib. 11. tit. 6. nu. 15.
Donde se pondera un argumento que sobre esto suele haberse, el qual
habiamos luego; Y dize asi: secundo respondetur, quod ipsi filij non
excludunt substitutum, sed defectus conditionis; et ideo frustra queritur
an succedat Ripa in l. de facto. 5. ex facto numero 20. Vexiculo, et dize
xis ff. ad Trebellianum, quem sequitur Alciatus in Con. 56. num. 3.
in fine, et 4. lib. 9.
103. Esta doctrina es en tanto Verdad, q. no solo excluyen al substituto los hijos pue-
tos en condicion, quando no son herederos.
104. Pero aun quando estan expresamente exheredados, tambien se excluyen
amiso dize Mantica Vbi Supra en los numeros 14. et 15. Donde latamente
discurre sobre este punto, y sobre todo lo que hasta agora havemos dicho. Y en
el Vex. neque sufficit, dize; sed in proposito loquimur, quando ille qui est
exhe

exheredatus impedit alium succedere, quia facit deficere conditionem dispositionis, ex qua alius vult succedere, et ideo non recipitur an sit exheredatus, vel non, sed an sit filius, d. l. filius familiae s. cum quis.

105. *¶* Mas solo excluye el substituto el hijo que no sucede, y el que esta exheredado, y tambien el que muere a poco tiempo despues de haver nacido, Como haze muerto despues del padre. Doctrina es esta expresa del mismo Mantica *Ubi supra*, ibi. Sed an hec conditio extiterit, vel defecerit, tempus mortis in preterito, quia tunc substitutus excluditur, vel admittitur, *Ubi supra* in fine fuit expostum, et ideo cum defecta conditione excludatur substitutus, nihil ei potest amplius prodere, quod postea filius mortuus intelligatur, quia etiam si vive mortuus esset, non posset admitti, quia sufficit eum, vel momento temporis patri supervivisse.

106. *¶* Pondero Verba, Vel momento temporis, ex quibus Colligitur, que nose alien de a se puer de succedere, o no, sine tan dolamente: a se vel verificata la Condicion ineffectu, de haver muerto sin hijos.

107. Lo mismo Dico Bertachino in suo repertorio 1. part. Verbo, Condicio, si Deceperit, fol. 413. Donde citando Una doctrina de Bald. en el cap. 1. s. l. Ver. Quers quid si marculus de matu fer. Dite esta palabra: Quod si testator substituit filio, si Deceperit sine liberis, et ipse moritur cum filio, qui non vivit nisi Uno momento, quod substitutio evanescat.

108. Pero quien mas bien lo Dico y Discurre sobre este respondiendo a todas las Dificultades que podian ocurrir en el, fue Celso Hugo Cond. 62. num. 4. Donde pone por regla general, que en havendo hijos, falta la substitucion, sucede despues lo que sucediere de dichas hijos, ibi. *¶* Responde Secundo quod si grauetur aliquis, si Deceperit sine liberis, illo moriente cum filio vel filijs, aut cum nepote, aut alijs descendenti bus, evanescit substitutio, quidquid postea de ipsis liberis contingat. Et en confirmacion de esto cita Varias Doctores, y luego forma Un argumentum, Diciendo, quod si filios, faltan o, muere, parea que no havian de excludere al substituto. Pero luego responde Diciendo, Atamen Doctores in locis preallegatis contrarium tenent, et ista est communis, et indubitata sententia.

109. *¶* Tambien excluye al substituto el hijo que se abstiene, o repudia la herencia, segun Doctrina del mismo Mantica *Ubi supra*, ibi. *¶* Item dicendum est si filius non fuerit exheredatus, sed abstinuerit, vel repudierit hereditatem, nam hoc contingit post mortem patris, et ideo, cum in articulo mortis substitutus eamquam defectus conditione fuerit exclusus

non

non potest amplius admitti, et ita subtiliter respondet Raphael Cumanus in
 Cons. 122. num. 4. Vers. solum restat tollere, et ex hijs declaratur esp. in d. l. filius
 S. Cum quis de Legatis 1.

110.

Y finalmente quita todo escupulo y Duda en esta materia Mandello Al-
 beni. cons. 167. num. 42. Vol. 1. Donde Dize que de tal manera excluyen al sub-
 tituto Los hijos, que no solo queda excluido, aunque ellos no sucedan, Pero
 tambien aunque el padre no haya sucedido, por que se basta para dicha
 exclusion la aptitud, o disposicion de poder suceder, caso que los bienes hu-
 vieran Venido a poder del padre; Su patabrax son estas: (Nec quid quam
 facit si re ipsa tali filij non succedant patri, quia forte ipse pater non ob-
 tineret talia bona, si fuit enim quod per illos non stet, quin succedant si bona
 essent apud patrem, id est, satis est, quod si bona devenissent ad patrem, eo mo-
 riante fuissent ipse succedere, Vel ab intestato, Vel ex testamento si pater eos
 Vocaret, et ita Consideratur fauor filiorum, qui saltem in potentia, et ap-
 titudine potuisset habere effectum secundum mentem testatoris tempore tes-
 tamenti, licet forte talis fauor Actui ipso non deducatur ad
 effectum.

111.

Luego si Ausias el menor fue substituydo con condicion que su hermano Jayme
 muriese sin hijos, y con evidentemente consta que murio con ellos, satis euiden-
 ter Constat que dicho Ausias quedo excluido, sin embargo de no haver sido
 legitimo, por que el mayor de los hijos de dicho Jayme, pue in Conditionibus, et
 dignantes, in omne voluntarijs, solo se atiende el efecto. Del adimplemto
 de la Condicion, y omnia se repara en la substancia, hoc est, si los tales hijos
 hanido, o, han padido ser herederos.

112.

Esto contra esto obsta si a caso se quisiese decir que es Verosimili, e estatui-
 mento puede allegarse que en caso que los hijos de Jayme no pudiesen ser he-
 rederos, quito dicha est ad ora que lo fuere Ausias, por que in Conditionibus
 in omne voluntarijs, ut super diximus, merum factum inpiatur, y no obsta ha-
 uerlo querido la Testadora si expressemente no lo Dize; Demas que se Daria
 extension de una persona a otra, hoc est, de la persona de los hijos de Jayme
 a la de Ausias, y de mayor.

113.

Todo esto lo dice admirablemente el mismo Celso Hugo, Ubi supra, proiguen-
 do el mismo punto, de si muertos los hijos que estauan puestos en condicion
 pda admitir el substituto es Verosimili mente testatoris, cuyo lugar por
 y en tan a proposito de pondra de la letra de el Vers. lo quorum, ibi. lo
 quorum deumone infertur, et datur intelligi, quod huiusmodi tacita, et Con-
 jectura a Voluntate testatoris non attenditur quia est in contrarium regula

uirum, que Vult non esse facti Voluisse testatorem, nisi Disponat, Ut notat Bal.
et in l. in l. quidam cum filium per illum tes. ff. De heredib. instituen. Et
ip. Comprobantur que tradit franciscus De Arctio in l. Gallus §. et quid si tam-
tum col. 3. Vers. Secundo adde ff. De liber. et posthum. quod licet Dispositio
testatori facta in Uno Casu porrigatur ad alium casum ex tacita, et Verosi-
mili mente Testatori, et ita de mente Bartoli, et Doctorum in l. Lucius §.
Titius per illum tes. ff. De liber. et posthum. et l. fin. C. De institu. et Sub-
stitution. Secus tamen dicit esse quando fieret extensio de Una persona ad
aliam personam, quia talis extensio fieri non debet, etiam ex tacita, et Verosi-
mili mente Testatori, induit ad hoc tes. in l. si quis ita §. penult. ff. de
Testamentaria Tutella, et Gloria in l. Titius in prinap. ff. De liber. et posthum.
et ita in arduo Valde Casu in facti Contingentia resolvendam in Consilio 20.
Versic. quinquagesimo: Casu etenim preter ordinationem testatori contingens
non includitur Dispositione ab ipso testatore facta, etiam si maior esset ratio
Disponendi, Ut notat Cynus in l. quod favore C. De legi. quem refert, et sequitur
F. Anchar. Consil. trecentesimo quinquagesimo septimo incipiente et Serie
Testamenti col. 3. Bologinus consil. 9. et consil. 22. Licet enim Leges quantum
possunt Velint imitari, et Conseruare Defunctorum Voluntates l. eo facto §.
ff. De hered. instituen. l. in Conditionibus primum locum ff. De condit. et de-
monst. non tamen in tantum eorum Voluntati fauent, quod sufficit imaginari
sufficienti Consideratione Defunctum aliquid Voluisse, nisi talis eius Volunta-
in Dispositionem transierit, Ut est Casus, et ibi Bal. et Joannes Casan. in
d. l. quidam cum filium, Unde si Vel Testator Disponit, Vel ex Dispositione
illius Colligitur, seruatur eius Voluntas, Ut dicit Bal. in l. Vnicuique ad finem, C.
De hijs, qui ante apost. tabul. ita declarant testus in l. iam hoc esse ff. De Vul-
gari et pupillari, et in l. tale p. a. hum. pre allega. ff. De pactis, Valde enim pe-
riculorum est illius interpretari Voluntatem, cuius iterum non relinquitur arbitrium
NA Quid Imperator in l. 1. C. De sacros. ecclesijs, et ita intelligantur que dixi
Supra con. 41. Vers. 4.

114.

Denique non obstat que Com nombre de hijos de Jayme estan llamados todos
sus Descendientes Varones, como en el Artículo siguiente proxiar emos, y que
hauendolo faltado a dicho Jayme Descendientes Varones, con la muerte de
Don Pedro Vno a Cumplirse la Condicion, y pudo entrar la linea de Au-
diaz. Porque se responde que quando murio don Pedro, ya eran muertos Audiaz
y Don onofre, como parece por el memorial en hecho num. 88. por la clausula
del Testamento de Audiaz, y num. 60. por la clausula del Testamento de Don
onofre, y por la tercera addicion al memorial en hecho fol. por la clausula
del

Del Testamento de Don Pedro Despuig, y haviendo de ser segun esto quien primero pidiere Dona Camilla, sta por ser su mujer, no podia haviendo hija y descendientes de Pedro sambor, y quando por entonces me fueran y a muerto Ausias y Don Onofre, stavan escluda tambien por el Compromiso y Sentencia arbitral.

115. Con esto queda bastante prouado quan desesperada es la pretension del Conde de Albalat, y de qualquiera otro que por descendiente de Ausias el segundo quisiere pretender derecho en sta Baronia, siendo tan Constante y cierto el haer que dado escluda la substitution de Ausias el segundo sus hijos, por haer muerto con ellos Jayme su hermano, y no haer sido llamado dicho Ausias, sino solamente en el caso de morir Jayme sin hijos.

Articulo Tercero.

Que quando los llamamientos de Jayme, y Ausias huuieran sido puros, y sin condicion alguna, faltaron por haer muerto Don Pedro, y Don Onofre sin Hijos Varones m.

1. Pretendemos prouar en ste Articulo, que quando el Louanador Luy de Cauanilla huiera muerto antes que Jayme Despuig, y quando dicho Jayme huiera casado con mujer de Cauanilla, o Villarrasa, y Ausias el menor huiera cumplido tambien con sta Condicion, y quando el llamamiento de Ausias no huiera sido con la Condicion de morir su hermano sin hijos, y diziendolos de una vez quando o todo lo dicho hasta aqui me fuera verdad, ni estuiera bien prouado, adue en este caso quedaron escludas entrambas lineas de Jayme y Ausias, el dia que a entramba le faltaron Varones, como realmente le vinieron a faltar, en la de Jayme con la muerte de Don Pedro, y en la de Ausias con la muerte de Don Onofre, y en el mismo dia ex hoc capite comenzo a tener derecho la linea de las hijas de Pedro sambor, de tal manera que han poseydo injustamente y sin derecho y en perjuicio de dichas hijas y descendientes de Pedro sambor, todos lo que desde entonces acá han poseydo sta Baronia.
2. Para prouar esto a fuerza de diuinas, y ponderar el modo como Dona Beatriz quio que sucedieren sus hijos de Ausias el mayor, como las hijas de Pedro sambor Despuig.
3. Y para esto se supone lo primero, que aunque la Testadora hablando de los hijos de Jayme, y Ausias, que puso en Condicion, no dize que hay an de ser Varones, pero es tan cierto que lo quiso, que no lo puede negar ninguna de las partes, porque se colige notoriamente de que en falta de los hijos que puso en condicion, quiere dicha Testadora, que se esté a lo dispuesto en el Testamento de

De su padre Juan Despuig, en aquella parte que profiere las hijas de Pedro Sambor a las de Ausias, ibi. Y si los dos murieren sin hijos legítimos, y naturales, en tal caso quiero y mando que hayan lugar los Vinculos puestos en el Testamento del dicho Mosén Juan Despuig padre mio, recibido por Guillermo Tobia notario, quanto en aquel Cabo tan solamente que dispone, que muriendo los hijos del dicho Mosén Ausias Despuig sucedan las hijas de Mosén Sambor. Los quales Vinculos y substituciones quiero que sean de tanta Validad y fuerza, como si aquí de palabra en palabra fuesen inventados. Con lo qual si los hijos de Jayme y Ausias el menor, que puso en Condicion la Testadora se pudiesen entender Varones y hembras, no tenia que hacer relacion dicha Testadora al Testamento de su padre Juan Despuig, quanto a la pretericion de las hembras de Pedro Sambor. Y asi queda sin genero de duda que los hijos de Jayme y Ausias el menor, que puso en condicion doña Beatriz, fueron solamente Varones, y expresamente quiso que no fueran hembras.

4. Lo segundo se supone que aunque los puestos en Condicion de todas estas lineas en esta parte del Testamento son solo hijos Varones de las dos lineas de Jayme y Ausias, y hembras de la linea de Pedro Sambor, y parece que solamente estan puestos en Condicion, pero a la Verdad estan llamados, y lo estan perpetuamente por fideicomiso gradual.

5. Porque en ambas cosas se Colligen de otra parte de la misma Clausula del Testamento, en que prohibe perpetuamente a todos sus sucesores en dicha Baronía, el Dividir, o agenaar dichos Lugares. Con que se prueva expresamente, asi que aquella porcion en Condicion fue llamamiento, y que lo fue para todos sus Successores de aquellas tres lineas respectivamente.

6. Lo primero se prueva, de que quando el Testador prohibio a sus sucesores que puso en Condicion la agenacion de los bienes, de tal prohibicion se arguye estar llamados todos los sucesores que estauan puestos en condicion. Rustic. plures allegant tract. de lib. in Condi. posit. lib. 3. cap. 5. Cephal. Cons. 343. num. 11. et sequenti. lib. 3. Decian. Cons. 41. num. 36. lib. 1. et Cons. 103. num. 17. lib. 2. Hondd. Cons. 54. num. 32. lib. 2. Anchar. Sum. lib. 3. §. 31. num. 6. Anton. Fabr. de fideicom. Conclut. 4. num. 34. Mantica de Conjectur. Ultim. Volunt. lib. 11. tit. 3. num. 14. Menoch. lib. 4. preumpt. 26. num. 10. Intrig. de subit. cent. 3. quest. 19. num. 140. et 143. Petr. de fideicom. q. 9. num. 203. et precipue Joan. Tribell. in suo cons. posito in fine decisio- num. 10. pre dicti non obstat. De quo latius infra.

7. Lo segundo, hoc est, que con nombre de hijos estan llamados todos los Descendientes, lo prueva la l. luvius ff. de hered. instituen. l. l. c. de condicio. insor.

- Roman. cons. 148. Menoch. De pre.umpt. lib. 4. pre.umpt. 185. num. 2. Peregr.
De fideicom. art. 22. num. 46. et art. 25. num. 6. et art. 28. num. 32. cum seqq. Quos
omnes refert et sequitur D. Casanate. cons. 5. mil. 8.
8. Y aunque en este fideicomiso no dice la testadora con palabras expresas
que prohibe la enagenacion, pero prohibiendo la Division, es como si expres-
samente hubiera prohibido la enagenacion. Asi lo dice Juan Bruiello en
su libro De decr. en un Consejo que hay al fin dellas, que se hizo a petition
Del Marques de Guadaleste, y en favor de Dona Ana Despuig, Tenel Vers.
i. quod Dite assit. Et uno quod in hoc Testamento D. Dom. Beatrice Diviso-
nem sui successoribus perpetuo prohibenti post injunctum ei fideicomissum per
inde et ac si Desenti. Verbi prohibita esset alienatio extra familiam, cura
quo de eoque aliquid. Dispositionis nulla nisi Unica tantum. Considerari po-
t est ratio, ea etiam si non sit expresa, tamen pro expresa habenda est, Dec. cons.
23. m. 4. circa finem, Diraquel in prefatione retract. l. iij. m. 39. Y esfuerca esto con
muchas razones y Doctrinas latamente.
9. Pero todo esto tan in fabible, que asi por eso, como por no haver lo contradicho nunca
las partes, y haver escrito los Abogados de este pleyto largamente sobre ello, nono
detenemos mas a prouar lo ^{por} que se pleyta, quando pleyto mas importante
nos estan esperando.
10. Y supuesto lo dicho bien claramente consta que Dona Beatrice Despuig en
este Testamento no solo quiso que los hijos de saymez Austria que hauian
de ser de la linea de Pedro fambay, fuesen Varones, sino tambien todos
los descendientes de ella, de tal manera que siempre quando faltasen la-
varones en entrambas lineas, entrasen en la descendiente de las hijas de
Pedro fambay.
11. Esto se funda en una Doctrina de fusario q. 31. m. 13. donde dice, que
una vez excluya la hembra, perpetuamente queda excluya, y lo proua del
cap. 2. i. quon etiam in virbu fecundum de. Bat. Afflic. Alex. Paul. de cast. Paris.
Menoch. y otros que allegamos.
12. Y segun doctrina del mismo fusario, no era necesario excluir las hembras
pues con solo estar llamados los Varones, conguientemente entraban en la
linea de las hembras. Asi lo dice en la misma que lo on en el num. 12. ibi facit quia
ex ipso quod masculis sunt Vocati, femine dicuntur exclude iuxta regulam l.
Cum propter ff. de iur. ditijs, et a Menoch. quo plures adducit cons. 2099. num. 20.
Vbi dicit hanc exclusionem faminarum de iur. peti aliam, allegat. Cux brem tun. cons.
159. m. 10. et l. iij. am. in l. m. 16. ff. de vulgarij, et pupillari substituti one.
13. Luego si se estan llamados los Varones, y estan excluydas las hembras, en este

nuestro caso no solo está excluido por esta Consideración, sino por que lo están
expresamente, y una vez excluidas lo quedan para siempre; muy bien podemos
decir que habiendo faltado Varones entera ambas Lineas de Jayme y Ausias
faltaron los llamamientos en esas lineas, y pasó el fideicomiso a las hijas y des-
cendientes de Pedro Samboi.

14. Lo segundo, este fideicomiso faltó en dichas dos lineas de Jayme y Ausias
por haber faltado Varones, como queda dicho, por quanto si en una parte del
Testamento están llamados los hijos con calidad de Varones, en las otras par-
tes del Testamento se ha de entender la misma calidad, aunq. solamente estuie-
ran llamados con nombres de hijos.

15. Esta es una question que se propone fuaria en la 403. y en el num. 1. de la An-
tecedente si Testator dispositus Vel Conditionaliter fecit mentionem de filiis
simpliciter in una parte Testamenti, et in alia faciendo mentionem de filiis
adfecit qualitatem masculinitatis, an qualitas masculinitatis dicatur repetita in
ea parte ubi simpliciter fuit facta mentio de filiis.

16. Y que censetur repetita, segun la preumpta Voluntas del Testador, mayor-
mente quando dispositus sunt Vocati filii, lo prueva con estas palabras. Prima
est opinio quod qualitas masculinitatis dicatur ex preumpta mente Testatoris
repetita, y para prueva debo cita Neynuez nueve Doctores en sus propios lugares, todos
consultantes, y de tratados cita segun, y de divisiones cita muchas.

17. Y para prueva desta opinion pondera, que con más razón se debe segun quando la Ca-
lidad de masculinidad está puesta en la primera parte del Testamento, lo
prueua Peregrino Cons. 4. num. 16. lib. 5. y de que una parte del Testamento. De-
clara la otra l. quipitibus in principio, et l. si servas plurimum ff. de Legatis l. si venies
a ser nuestro caso, pues a los primeros hijos de Jayme y Ausias, es a quien puso la testadora
la obligación de hauez de diez Varones.

18. Y si bien es Verdad que en el numero 4. y en los siguientes trae fuaria algunos Do-
ctores que han querido tener la opinion contraria, pero en el num. 8. Concilia entram-
bas opiniones, y concluye con una razón, con que forçosamente han de Decidir a nues-
tro favor Vnos y otros, por que dize que para Conciliar dichos Doctores, se ha de
hacer Distincion de casos, hoc est, quando el Testador en una oracion perfecta y con-
tinuada nombró a los hijos, primero con Calidad de Varones, y luego con solo el nombre
de hijos. O quando el Testador Despues de haueylos nombrado con calidad de Va-
rones, en oracion perfecta y entera, los nombra Despues en otra oracion Distincta
con solo el nombre de hijos. En el primero caso Censetur repetita qualitas mas-
culinitatis, y en ese concuerdan todos los Doctores sin discrepancia alguna; Y en el
segundo caso tambien concuerdan, en que non debet censeri repetita Qualitas

masculinitatis, sus palabras son estas: Declarantur primo dictae opiniones, ut si in eadem parte Testamenti, et oratione masculinitatis qualitas fuit expressa, et simul facta fuit mentio de filiis simpliciter, probat prima opinio, ut si dictum esset si filius meus decederit sine filiis masculinis, et cum filij sine filiis, substitutus frater, vel alium, si vero in una oratione perfecta sit facta mentio de masculinis, et in alia parte testamenti simul perfecta, et separata facta esset mentio simpliciter de filiis, et tunc habeat locum secunda opinio, quod non fiat repetitio Qualitatis Masculinitatis. Ven Confirmacion de esto son infinitos los Doctores que cita.

19. Bien probado queda que nuestro intento, y que la Calidad de masculinidad no solo deuieron tenerla los hijos de Jafme y Asturias, sino tambien sus nietos, y otras Descendientes, por que no con nombre de solo hijos los llamo en oracion Distincta y separada, ni los llamo mas de una vez con calidad de masculinidad, y haviendo de entenderse en sola vez de todos los Descendientes con este nombre de hijos Varones, forcosamente se ha de entender de todos los Descendientes Varones, pues Diciendo la Destadora, si muriere sine hijos Varones, fue lo mismo que decir, si muriere sin hijos Varones, y dichos hijos sin hijos y Descendientes, y asi estan comprehendidos todos en sola una oracion perfecta con calidad de masculinidad, y en ese caso no hay disputa, ni Doctor que sienta contra nosotros.

20. Esto mismo prouea el abian. Discept. forens. cap. 832. num. 12. Vol. 5. donde da por Constante, que la Calidad de la masculinidad expresada en una parte del Testamento se entiende repetida en la otra parte, aunque no este expresada, sus palabras son estas: Et quod Testator mandabit bona sua conseruari in filiis, et Descendentibus, et sic in masculis, cum de eis Videatur Senrire, quamuis non expresserit, prout supra de eis loquutus est, tamquam una pars Testamenti Declaratur per aliam, iuxta l. Verum ff. De petitione hereditatis, l. ff. De rebus dubijs, Doan. cons. 9. nu. 8. lib. 3. Paris. cons. 54. num. 10. lib. 2. Ruin. Cons. 201. num. 5. lib. 1. Duran. cons. 53. num. 10. lib. 1. et in specie, quod qualitas masculinitatis expressa in una parte Testamenti, censetur repetita in alia: Idem Duran. cons. 96. num. 32. lib. 1. Alenoch. cons. 95. num. 51. et 52. lib. 3. Car Din. Antica De Coniecturis Ultim. Volunt. lib. 2. tit. 14. nu. 22.

21. Y es tan preciso et hauese de entender repetida la Calidad de la masculinidad quando al principio se expreso, que aun quando Del hauese por repetida resultasse Correccion, o absurdo, adue en ese caso se hauria de haueer por repetida, ita Paris. cons. 18. num. 37. Vol. 2. ibi: Nec obstat illud quod superius in contrarium adducebatur, quod si ita qualitas masculinum diceretur repetita resultaret

Abundum, et Correctionum, d. l. Cum autem cum Concordatis, nam affectio tollitur
ex his que dicit Bart. et alij sequuntur, maxime socin. col. 44. Vers. 3. quero in d.
l. Cum autem Volens Dispositionem illius legi non procedere quando Testator fecit
expressam mentionem de filiis masculis, nam tunc non veniunt femine, nec de eis sub-
auditur, arg. l. cum pretor in prin. ff. de iudicijs.

22. Esto se funda en lo que Dize Iration. cap. 379. num. 9. que las siguientes substitucio-
nes se interpretan y spectaran por las primeras, et probat de test. in l. Lucius §. pater
ff. ad Trebell. la. in l. i. c. de impub. et al. substitut. cons. 168. m. 4. lib. 2. et cons. 149.
m. 9. eod. lib. Cephal. cons. 522. num. 6. lib. 4.

23. Lo tercero, que esta Calidad de Varones haya de entenderse en toda la descendiente
de Jayme y Ausia, se prueba, de que si no huviese de entenderse, se seguiria que
los menos amados por la Testadora excluirian a los mas amados, porque si la
Testadora amo mas a las hijas de Pedro Samboy que a las de Jayme y Ausias, y
quiso que a esta prefirieran aquellas, bien cierto es que si la nieta de Jayme y Au-
sias pudieran excluir a las hijas de Pedro Samboy, que vinieran a excluir las
menos amadas a las mas amadas.

24. Y si esto no lo quiso la Testadora en las hijas de Jayme y Ausias, que estavan en
parentesco cercano, por ningun caso puede creerse q. lo quisiera en la nieta q. estavan
en parentesco mas remoto.

25. Que si a la Testadora se le preguntara quien havia de preferir, las hijas de Pedro
Samboy, o nietas de Jayme y Ausias, bien cierto es q. diria que las hijas de Samboy
pues las prefirio a la misma hija de Jayme y Ausias.

26. Esto se funda en lo que Dize farini. in moris. tom. 1. Decis 530. num. 9. que el que
era predilecto in Una parte Testamenti, conservatur et in alijs predilectus, ibi:
Secundo quia negari non potest quin testator maiorem habuerit affectionem erga
filiam Universalem heredem institutam, quam in alios patronos, l. Publius §.
Tertia ff. de Condit. et Demonstrat. Bald. in l. cum acutissimi, col. 1. Vers. que-
ro quod si testator, c. de fideicom. Alex. cons. 226. num. 2. et 3. lib. 6. Unde facite
Dicendum Venit illi Voluisse maiorem, et Maiorem facultatem concedere, quam
alijs, quia predilectus in Una parte Testamenti Conservatur etiam predilectus in
alijs, l. coheredi, §. qui partem ff. de Vulgar. et pupillar. l. 1. c. de institut. et
substitut. l. Publius §. fin. de condit. et Demonstrat. Bart. in l. fin. ff. ad Trebell.
et in l. si mater §. 1. de Vulg. et pupil. et ratio maioris affectionis ad personas
in Uno Capite, quam ad alias in alijs expressas, facit clausulam non se ferri ad
omnia, sed ad precedentia tantum. Bart. Cons. 54. Arg. Marz. col. 2. in prin. Ver.
Volendo eamen, Alex. d. cons. 226. m. 4. Vers. et quia ratio, l. 6.

27. Y por la misma razon el que es predilecto en Un primer Caso, es Visto Serlo
en

De que después de haver dexado por herederos a Don Jeronymo, y a Don Theodoro, havia instituydo a sus mismas hijas herederas en sola cierta Cantidad de dinero.

31. Con sola esta Conjectura pue Dize Rolando que es evidente que en este fideicomiso, no quiso la testadora que sucedieran hembras, aunque solo Dize tratándose de la substitution, si muriere sin hijos, y no Dize Varones, y la razon que da a Dize, que havienndo en el primer grado excluydo a sus propias hijas Deste fideicomiso, con sola cierta Cantidad de dinero que les dio, no le ha de creer que quisiera admittir a sus nietas, que no podian Considerarse tan amadas, y esto sin embargo de que en la substitution, solo puso esta palabra hijos, apta para comprehender alias Varones y hembras.

32. El Lugar es tan á nuestro proposito, que es fuerza referir algunos numeros Del y en el 24. Dize: et in primis pro fundamento huius partis assumo mihi conclusionem ab omnibus receptam, Videlicet, quod in substitutione consideranda est potius Voluntas testatoris, quam qualitas Verborumque protulit testator, l. penult. De Legatis l. l. fideicomissa §. hec Verba de Legatis 3. non enim intentio Verbi, sed Verba intentioni deservire debent, cap. humane aures 32. quest. 5. cap. in his ff. De Verborum significatione. Ita enim preponende sunt vententie Verbi, sicut anima corpori, cap. sedulo 38. Dist. nam les pedetentim sequitur Voluntatem testatoris, Ut Venator Leporem, Bald. in l. fin. C. de necessarijs servis hereditibus instituendis.

33. Pero donde totalmente Conduye a nuestro favor, y de manera que no puede hallarse Lugar mas a proposito, es en el num. 29. ibi: Si ergo exclusit proprias filias, igitur et multo fortius dictas neptes, Veluti minus Dilectas exclusisse censetur, Arg. l. si Vira matre, C. de bonis maternis, facit Decisio Oltradi in Cons. 142. Vbi Dicit, quod Condicio posita in prima substitutione censetur repetita in sequenti, ne plus iuris Videatur exans Latum in secundum substitutum qui censetur minus fuisse Dilectum a testatore, quam in primum, quem testator presumitur magis Dilexisse, l. liberti, §. ab hereditibus, ff. de alimentis et cibarijs Legatis. Pro absurdo enim reputatur quod remotior, et minus Dilectus sit melioris Conditionis, quam proximior, et magis Dilectus, l. Publius §. fin. ff. De Conditionibus, et Demonstrationibus. Et ideo Videmus quod pro tali absurdo Vitando debent Capi Verba improprie, et large, Ut probatur ex notat. per Bart. et alios in l. Gallus, §. etiam parente, ff. de liberis, et posthumis, et in l. si mater, §. fin. ff. De Vulgari, et pupillari, Vbi notabiliter concludunt quod substitutio Concepta in uno casu, que solet ad alium Trahi,

numquam trahitur ad casum omissum, Vbi resultaret absurdum, quod minus Dilectus esset meliori Conditionis, quam magis Dilectus. Et con forma esto mismo Con Varias Doctrinas, y casos que se fieren Los Doctores G. alli cita, q. por ser tan largo el lugar, aung. es tan a proposito, no le ponemos aqui por entero.

34. En este caso de Rotan. aun habla en terminos mas rigurosos, que son Los de nuestro caso, Porque en el de Rotan do para que prevalezca La conjetura de La predileccion limita La propiedad del Vocablo y su significacion, Demanera, que Comprehendiendo esta palabra, hijos Varones, y hembras, segun La Commun. opinion De toda La Jurisprudencia, no quiere que en este caso esten comprehendidas Las hembras baxo La palabra, hijos, porque no se siga Un inconveniente tan grande, Como es, que Las menos amadas fuesen de mejor Condicion que Las mas amadas.

35. Y en este nuestro caso esta conjetura de predileccion para que tenga lugar, no necessita de que aliquid Verbum improprietur, ni de que se limite significacion, o propiedad alguna, sino solo de que se entienda La Disposicion es conjeturata mente Testatrix, et eo es quod si fuisset interrogata ita responderet et eo signanter ne minus Dilecte sint meliori conditionis.

36. Y que La predileccion que se considera en Los primeros nombrados, se debe tambien considerar en Los Descendientes de ellos en materias de fideicomiso, Lo dice el Menoch. Cons. 124. num. 45. Vol. 2. ibi: Quinto adducitur hoc argumentum, Cum quis predilectus fuit in fideicomiso etiam eius Descendentes censentur predilecti, l. cum aut ff. de Condit. et demonstrat. et l. cum acutissimi, C. de fideicomis. et scribunt Bart. et ceteri in l. Gallus §. etiam ff. de Liberis, et posthumis; Atqui in specie nostra testator in substitutione facta sui filiabus primo Vocavit filias, secundo filios filiarum, si ergo predilexit filios filiarum, ita et eorum Descendentes, et per consequens consideravit testator non propriam sui personam sed ipsorum heredum.

37. Lo mismo Dico Farinacio in novissimis como 2. Decis. 627. num. 2. ibi: Quod tanto magis Verum fuit. Dominum esse Dicendum, quia Hieronymus Decendit a D. Hippolyta filia Hieronymi Senioris, qui sicut fuit magis Dilectus a Testatoribus ita Convi. Debet quod fuerit predilectus Hieronymus Junior ab eo Descendens, et post Bald. in l. cum acutissimi, num. 5. C. de fideicomis, et alio tradit. Hondedew Conitio 15. num. 40. et sic in concursu semper preferri debet ex Verisimilitudine Testatori, que est attendenda, l. cum res legata ff. de Legatis 1. Pedemont. Decisione 170. numero 8. et sequenti. Mantica de Conjecturis Ultim. Volunt. libro 3. Titulo 19. numero 1.

38. Esto mismo, y que en Dubda se ha de hacer la interpretacion a favor de los que el Testador mas ama, mayormente si interrogatus ita respondisset, lo prue-
ua Menoch. Cons. 141. num. 13. Vsl. 2. Y buelue a repetirlo en el num. 39.
his Verbis: Sexto et Ultimo considero mentem Testatoris, que procul Dubis
fuit, et Consideratur etiam per Dominos Consultentes, Ut in Visu fuerit semper
filijs, Sororum preferentur heredibus instituti, ergo Concurrentibus nepotibus
et istis heredibus procul Dubis preferri debent in Dubis magis Dilecti, et pre-
Dilecti in una parte Testamenti, censentur preDilecti etiam in aliji, l. Coheredi
§. qui partem De Vulgar. et pupil. l. 1. C. De institutionib. et substitut. l. Pu-
blius §. fin. ff. De Condit. et demonst. et l. si Vicia matre, C. De bonis maternis
et per Bart. in l. fin. ff. ad Trebel. et in l. si mater, §. 1. De Vulgar. et pupillar.
et si de hoc casu interrogatus fuisset, nulli Dubium, quo pro nepotibus suis ma-
gis Dilectis respondisset, cum satis sit quod post eorum mortem alij consanguini
nei habeant secundum ipsius Testatoris dispositionem. lo hys concurro in sententia
supra per prefatos clarissimos Iurisconsultos firmatam.

39. Y es tanto lo que se atiende a la predileccion, y tan grande la Consideracion
que della se hace, que en los casos en que se permite extension Viene a prohibirse
quando si daretur extensio, essent minus Dilecti meliori conditionis.

40. Et quod magis est, in los casos, en que se prohibe la extension, Viene a admitirse
parag. ut meliori conditionis preDilectus, quam minus Dilectus.

41. Lo primero se prueua del Señor fiscal Casanate Conil. 2. num. 21. et 22. ibi: Unde
Cum ex defectu duorum Conditionum non potuissent masculi Catharine, et Vi-
lantis succedere, non est Verosimile Voluisse plus iuris Vterioribus substitutis mi-
nus Dilectis dare. Odrad. Cons. 141. num. 2. Alep. cons. 1. num. 8. in fine lib. 1. Ru-
in. cons. 153. num. 5. lib. 2. Paris. cons. 87. num. 37. Vol. 2. Cephal. Conil. 17. num. 10. Con-
Conil. 199. num. 32. in secundo. Peregr. d. art. 15. num. 8. Quia Obi acuitat istud
inconueniens, numquam admittitur extensio, etiam Vbi alia admiti posset. Bart. post
glosam ibi, l. si mater, §. 1. De Vulgar. Alep. conil. 1. num. 9. in 1.

42. Lo segundo se prueua de que es Doctrina Corriente y Communemente recebida, que de
persona ad personam non datur extensio, y con ser asi Oportet se admitte la ex-
tension de persona ad personam paraque preDilecti sint meliori Conditionis.
Crauetia cons. 536. num. 5. Vol. 3. ibi: Eodem pertinet, et signoroli dictum in cons. 206.
Vbi extensione ad personam Utitur Vbi cumque remotiori Condicio potior aliter
haberetur, ac proximiori, Hys Consentient, qui Baron scribit in l. Gallus §. munc de
l. num. 11. ff. De liber. et posthum. in l. 1. Col. fin. C. De successoris e dicto, et in Cons.
221. Col. 4. lib. 2.

43. Lo mismo se prueua De que Conser tambien Doctrina Comun y recebi da De todos que la Condicion Voluntaria se Deue Cumplir in pecaifica forma, sin que se admita extension, ni equipolencia, sin embargo se admite para que ne sint meliori Conditioni minus Dilecti. idem Crauea Conil. 935. num. 8. ibi: unde fit Ut ad eamum alium Conditio Voluntaria in substitutione trahatur quotiens melior alio Dilecti minus conditio fieret. Socin. in cons. 250. col. 8. Vers. Vel se- cundo habemus Dicere lib. 2. in cons. 5. n. 4. lib. 3.
44. Y por la misma razon el fideicomiso condicional, que no puede transmitirse se transmite para que no se siga el absurdo de ser de mejor condicion el menor amado. Idem Crauea ibi supra ibi: eadem ratione fideicomissi Conditio nalis recipi transmissio solat. Vbi cumque abru dum illud alias Consequitur, Ut pluri aliquid auferat, qui charus minus testatori fuit. Idem cons. 52. col. fin. Vers. 4. con- jectura, lib. 3. Paris. cons. 7. num. 19. et sequenti. lib. 2. Idem. in cons. 29. numero 10. Curt. Lion. in Cons. 16. num. 2. Vers. Sed quid fortius, Vbi fortissimam conjecturam hanc esse Aserit. Y prouigue con otros casos de esta especie, En los quales contra lo riguroso Del derecho se admite la extension ne minus Dilecti sint meliori Con- ditionis, y entre ellos pone en el num. 10. el de la extension de persona ad personam de que haue mos hablado.
45. Con lo qual es infalible, que para que la predileccion que Dona Beatriz conidero en las hijas de Pedro samboy, obre como predileccion, se requiriere que no solo lo hijo de sayme y Aulias hayan de ser Varones, sino tambien todo su descendien- te, porque donde no dixi amor que la miera de sayme y Aulias, serian de mejor condicion, si pudieran suceder que no la misma hija de sayme y Aulias, caso que las huiera Genido, y siendo excluydas esta mas amada de la testadora por mas proximas, a fortiori lo han de ser aquellas menos amadas por remotas, pues hembras por hembras, mas estimacion y aprecio hizo la testadora de las Descendientes de Pedro samboy, que de las Descendientes de sayme y Aulias. Idem Dec. 50. num. 41. tomo 1.
46. Imago enim falsitatis est quod longe aduersimile dicitur, non ad Verosimile ff. De eo quod in eius causa l. minus in principio Vers. nam incredibile videtur id egisse ff. De legatis 2. cap. quia Verosimile de presumptionibus cap. super hoc de renunt. c. per Venerabilem qui filij sint legitimi.
47. Y esto procede mas bien en Ultima Voluntades. Rustici in proemis, l. cum auus, cap. 1. d. m. 2. Argue ad 62. Mantica de coniec. Vltim. Volunt. lib. 3. tit. 19. Castillo to. 5. cap. 63. per totum, qui plures refert.
48. Y quando contra de la mente y Voluntad de la testadora en esta materia de

fideicomissos, a eso solo se ha de entender, aunque el rigor de la palabra hubiesen
en Contrario. Corneus Cons. 311. num. 1. Vol. 1. ibi: et mens testatoris et satis clara
et mens et semper attendenda. l. in Conditionibus primum locum de condit. et
Demonst. l. cum Virum, C. de fideicom. quatenuscumque ergo Verba Demonstrant
mentem Testatoris, quod Voluerit alicui providere (quatenus etiam rigor Verborum
non importet) inducunt fideicomissum: probatur in l. peto in prin. de leg. 2. in l.
Unum ex familia §. Item Marcus eodem tit. in l. et hoc modo, et in l. et eodem modo de leg.
1. et l. rerum alieno §. si testator, eodem tit. cum concordat.

49. En prueba de lo mismo Dize Paris. cons. 70. num. 14. Vol. 2. que si Un Testador llama
a sus nietos, en caso que dicho testador no tuviere hijos, y sucediere que tenga hijos,
pero que los mueran sin hijos, deuen admitirse los nietos en fuerza del primer
llamamiento de la misma manera que si no huviera tenido el Testador hijos, ibi:
Et nota ex Verosimili mente Testatoris, Dispositio facta in uno casu extenditur
ad alium, ut in Juribus prealleg. et in l. mulier §. 1. ff. ad Trebel. Ita considerata
Verosimile mente Testatoris Volentis Victor eius nepotes institutos habere
Consequi eius hereditatem in casu expresso, si testator ipse non haberet filios, tali
Dispositioni extendi debet ad casum, quando filios habuit, et illi mortui fuerunt sine
filiis, nam Verosimile est Testatorem illud Voluisse, et cogitare, et Voluntas testatoris
interpretanda est, secundum quod ipse opinatus fuisse, ut dicit test. in l. quo loco §. 1.
ff. de hered. instit.

50. Y lo mismo Dize el mismo Paris. cons. 42. n. 5. 6. 7. et 13. eodem Vol. 2.

51. Hic accedit haberi pro dispositio, quod Defunctus Verosimiliter Respondisset, si de
eo interrogatus fuisset, Illa iuncto test. in l. tale pactum, §. finali, ff. de pactis, Car
tillo lib. 4. cap. 12. num. 1. Mantica De conjecturis lib. 1. tit. 2. num. 7. Priminard.
cons. 517. a num. 1. lib. 5.

52. Accedat etiam quod Una pars Dispositionis Declarat aliam, l. qui filius ff. de se
gatis. 1. et quod ex precedentibus recte sequentes Dispositiones interpretantur, l. si sex
uus plurimum §. fin. ff. de Legatis 1. et quod institutio prestat Lumen substitutioni
l. 1. C. de impub. et alijs substi. et quod substitutio Declaratur ex institutione, l. fin.
ff. ad Trebellianum, l. in ratione 11. §. filium. l. qui fundum 86. §. qui filios, ff. ad
l. fabi. et quod ordo datus inter Vocatos primo loco, intelligitur Datus inter se
quentes. Menoch. cons. 215. num. 177. lib. 3. Peregr. de fideicomis. cons. 30. num. 4. et
cons. 41. num. 16. lib. 5. et quod significatio nominis non Variatur in eadem Dis
positione. Aldobrian. cons. 4. num. 14. et 26. et quod substitutiones sequentes consentur
Concatenate per modum Continuatj et Uniformi sermonis. Crasset. cons. 208. nu. 5.
et quod Testator presumitur equaliter, et Uniformem Dispositionem facere, et in eodem

Servu Verba accipere. Curt. Lin. Cons. 70. num. 1. Cravet. Cons. 208. num. 5. Alenach.
Cons. 172. num. 69. Bursat. Cons. 238. num. 47. lib. 3. et Denique quod cum ab ini-
tis aliquod Verbum fuit acceptum tamquam masculinum, sequentes substitu-
tiones continentur esse eiu dem generis, tamquam subrogate in locum priorum. Pe-
regr. cons. 23. num. 6. et 7. lib. 3. y toda esta son conclusiones Vulgares y Juri-
dicas, que se aplican a este nuestro caso.

53. Finalmente se prueva el star excluydas perpetuamente las hembras de la
linea de Jaimy y Ausias, de que asi los hijos del uno, como los del otro estan
llamados con solo el nombre de hijos Varones, como en el principio de este articu-
lo diximos; pues solo puse en condicion a los hijos de dichos Jaimy y Ausias
y esto con calidad de Varones, por la prelation que se hace de la hijas de Sam-
boy, refiriendose al Testamento de su padre Juan Despuig, y por que con la
palabra, hijos, entendio todos los descendientes Varones, pues perpetuamente quis-
o q. se conservasen en los bienes en todos sus sucesores, ut supradictum est.

54. En este caso pues, quando los llamados o, los puestos en condicion son solo Varones, no pue-
den comprehenderse hembras, ni aun Varones de hembras.

55. Este punto se trata furar. en la quest. 404. donde se propone por question, y paraf. no
puedan comprehenderse lo prueva con varios argumentos.

56. Diziendo en el num. 1. que con forme a Disposicion de Derecho no pueden com-
prehenverse los Varones Descendientes de hembras ex tes. in l. 1. in fin. et l. immu-
nitates ff. de iur. immunit. donde el privilegio de inmunidad concedido a los
Descendientes Varones, no pueden gozarle los Varones de hembras y como el
testador siempre se presume conformarse con la Disposicion de Derecho l. heredes
mei, §. cum ita, ff. ad Trebel. siquiere que no se ha de presumir que quisiera compre-
hender Varones Descendientes de hembras.

57. Lo segundo Dize furar. hoc quod est, que los nietos Varones hijos de hembra, se
hayan de Comprehennder appellatione Descendentium masculorum; es una utilidad
que no cabe en qualquiera Diponiente, iusta tes. in §. fin. in it. quib. tutor. dar. pos.
 luego no se ha de creer que el Testador quiso comprehenderlos: y de este argumento
se Valieron Bald. cons. 40. quidam magnus nobilis col. 2. Ver. Preterea ista sub-
tilitas lib. 3. Corn. cons. 124. num. 23. lib. 2. Alenach. cons. 172. num. 28. lib. 2. et consilio
1036. num. 7. lib. 11.

58. Lo tercero Dize en el num. 2. excluyda la rax, que da excluydo todo lo que pro-
viene y Depende de ella Cap. 1. §. hoc autem qui feud. dar. pos. l. causa que de dol.
et contum. Curt. Lin. cons. 123. num. 2. Baron. cons. 39. col. 4. lib. 3. Alciat. cons. 6. n.
do. lib. 2. et cons. 91. num. 5. lib. 5. fulgor. cons. 12. et cons. 85. col. 2. Louin. Lin. Cons.
no 9. num. 10. et cons. 62. num. 28. lib. 3. Rustic. in l. cum auus lib. 6. capite 6. nu. 2.

ff.

ff. De conditio. et demonstrat. Siendo pues la madre como mayz, y quedando ella excluyda, lo vendran a quedar tambien sus hijos, aunque sean Varones.

59. De este mismo modo prosigue fusar con otros argumentos, prouando la exclusion de los hijos de las hembras. Y en el num. 5. Dize que seria absurdo que el mierto hijo de hembra excluyese a la misma hija del Testador, siendo tan proxima, y no se ha de presumir que quisiera amar mas al remoto, que al proximo. l. Titius ff. de hered. instit. l. Publi-
us §. fin. ff. de condit. et demonstrat.

60. Y concluye en el num. 6. allegando los Doctores que siguen esta opinion, que son innume-
rables, *Ut ibi Videre Licet.*

61. Y si bien es Verdad que en el num. 7. se fiere alguno, que han tenido la opinion contraria pero tratando de Conciliarlos todos, en el mismo numero Dize, que quando el llama-
mientos con Calidad de Varones, fue por conseruar los bienes en la agnacion, o por alguna
otra raxon, entonces es sin disputa el haue de ser precisamente todos Varones, y Varones
de Varones, sin poder entrar hembras, ni Varones de hembras, asi lo Dize citando a Al-
lm. Mantica, Peregrin. y otros ibi. *Manet tenet, nisi agatur de conseruandis bonis in agna-
tione, Vel alia aderet ratio.*

62. Luego se quando los Descendientes estan llamados con nombre y Calidad de Varones, no
solo no se comprehenden las hembras, pero ni los Varones de hembras: en este Testamento
de Dona Beatriz, que con solo nombre de hijos Varones estan llamados todos los Des-
cendientes de Jayme y Ausias, bien cierto es que en saltando los Varones, haue fal-
tado los llamamientos, y por consiguiente con la muerte de Don Pedro acabo la li-
nea de Jayme, y con la de Don onofre, acabo la de Ausias, y entro la de las hijas
de Pedro Samboy, en quien la Testadora no quiso masculinidad, sino prelation del
hembra a hembras.

63. Y aunque es Verdad que fusar quando Concilia los Doctores Dize, *nisi agatur de con-
seruandis bonis in agnatione*, tambien Dize, *Vel alia aderet ratio*; Y aqui hay una ra-
con bien manifestada, que es el haue excluydo las hijas hembras de Jayme y Ausias, y
preferido la de Pedro Samboy.

64. Dena que aunque la Testadora no quiso que los bienes se Conseruasen en toda
su agnacion, pero quiso que se Conseruasen en la agnacion de Jayme y Ausias, y
en saltando Varones quiso que se Conseruasen en la agnacion de las hijas de
Pedro Samboy; Y asi podemos Dize que en este nuestro caso no haue Doctor
alguno que diga que pudieron suceder hembras, ni Varones de hembras en dichas dos
lineas de Jayme y Ausias.

65. Y aunque esto es tan Corriente en entrambas lineas, quien mas notoria incapacidad
tiene, es la linea de Ausias, por haue sido quien primero pidio, y pretendio Derecho
Dona Camila, pues por la Sentencia Arbitral que Daron excluydos Ausias y Don
ono

Dono fe, y ellos se tuvieron por excluydos, sin hauer jamas pedido, ni imaginado lo. Con lo qual, y hauer començado el Derecho. (Digamoslo así *contra Veritatem preiudicium*) ven Dona Camila fue como hauer muerto Auñia, sin hijos Varones, y con solas hembras, y en Concurso de hembra han de preferir las Desambay.

66. Para prueva de lo se supone, que caducado el primer Grado de Substitucion, entra el segundo a ser primero, y caducado el segundo, entra el tercero a ser segundo, et sic de reliquis, como el ser caducado no sea por no hauer Cumplido el primero con la Condicion, por ser Dependientes Del primero los siguientes, *Ut late in superius scribis Diximus.*

67. Esta Doctrina se prueva de Menoch. cons. 1088. num. 9. et 10. tomo 11. Donde dice *Hec sane Conditio, Vel eo eo Vera Demonstratur, quod Cum Dom. Dionisius sit per fideicomissum (Ut Diximus) substitutus, substitutio ipsa ab eo incipit, et si prece dentes Caducate sunt.* Y en prueva de lo Cita diez y ocho Doctores en sus propios Lugares.

68. Reparese pues en la palabra, *ab eo incipit*, que da à entender, y Viene a ser el segundo primero, quando el primero fue Caduco.

69. Y en el n. 10. dice *illienim substituti posteriores dicuntur principaliter, et expressi Vocati et substituti, Ut prece dentes.* Demanera que en este caso los Ultimos son los primeros, y primeros en la misma forma, y con la misma Calidad que lo eran los primeros.

70. Luego bien Dixima que Auñia no murio con hijos Varones, pues aunque tuuo à Dono fe, haviendo sido este incapaz para pedir, por hauer aceptado la herencia de su padre Auñia, que Comprometio, y quedando por la Sentencia Arbitral, excluydos entre ambos, y por lo menos teniendose por excluydos, y no perdiendo, con que saltem tunc renunciaron el Derecho que podian tener, segun fue necesario. Dicer dum que Dona Camila fue la primer substituta, digo, fuera la primer substituta, si no huviera sido hembra, pero siendo lo, no pudo tener lugar substitucion, por la prelación de las hembras de Pedro Samboy, y por consiguiente quien con menor justo título litiga Viene a ser el Conde de Albalat, como descendiente así de Dona Camila, como de Dona Francisca Valterra hija de dicha Dona Camila, pues no faltaron en esta linea los Varones Una sola Vez, sino dos.

Articulo quarto.

Que este fideicomiso solo fue gradual, y para solas las tres lineas Contempladas.

1. Sobre la calidad de este fideicomiso han sido Varios los pareceres de los Abogados

De los pleytos, Despues aca que se litiga sobre esta Baronia, Porque a los del Valencia y de Audencia Real les ha parecido que en este Testamento de Doña Beatriz Despuig havia dos especies distintas de fideicomiso, el Uno Gradual y el otro electiuo, y que por el Gradual estauan llamada las personas individualmente nombradas.

2. Y que por el electiuo puede suceder qualquiera de la familia en opinion de unos, y en opinion de otros debe suceder el mas propinquo: Y que este vinculo y fideicomiso electiuo resulta de la prohibicion de enagenar.
3. Este modo de entender la Clausula del Testamento no lo ha deshechado Don Christoual Despuig, ni ha desado de agradecer este pensamiento al primero q. le euso, y a los Demas que por el se han regido, siendo Verdad que sino fuera con tan Varis Discusso, no podia hallar modo como tratar de oponerse a la pretension desta Baronia, pues no es de ningunas de las tres lineas, que quiso la testadora que sucedieran en sus bienes y herencias.
4. Pero la Verdad del caso es que ni Don Christoual ha tenido jamas Derecho, ni Doña Beatriz Despuig en su Testamento hizo mas de un fideicomiso gradual, ni quiso que en el pudiesen suceder, sino solo descendientes de las lineas de Pedro Samboy, y Ausias Despuig sus primos hermanos.
5. Esto queda prouado con lo que ha uemos dicho en el articulo tercero, de que los hijos de Jayme y Ausias, y los de las hijas de Pedro Samboy, aunque con solo nombre de hijos, fueron llamados, quedaron comprehendidos todos sus descendientes en las lineas de Jayme y Ausias el menor, Varones de Varones, Y en la linea de las hijas de Pedro Samboy, Varones, y hembras, en la forma que despues diximos y estas palabras Collectiuas de muchos grados y personas, hijos descendientes, inducen fideicomiso perpetuo, successiuo, y gradual en las lineas contempladas. Decian. Cons. 44. num. 66. Peregrin. cons. 44. num. 1. et 18. Gratian. cons. 41. num. 24. 25. et 26. et melius ex num. 66. lib. 1. Cons. 84. num. 10. lib. 3. ibi. Nam Verbum illud, Descendentes, et Collectiuum, et Verbum etiam Liberosum, cuius natum est, quod ordine successiuo, etiam inter se Vocati, et substituti intelligantur, Ut proximior primo admittatur, et deinceps. Ceteri de gradu in gradum secundum gradum prerrogatiuam. l. peto, §. fratre, Vbi omne, ff. de Legatis 3. Menoch. Cons. 420. n. 6. 14. 15. et 16. et Cons. 904. n. 6. cum sequentibus.
6. Y que con nombre de hijos quedaron comprehendidos todos los descendientes, se prouea, de que la Testadora prohibio a sus sucesores la enagenacion de dichos

- Lugares, despues de haver hecho especiales llamamientos, con los quales se ha de regular la palabra, sucesores, y la prohibicion de agnax y Dividir los Lugares induse de su natura a la perpetuo fideicomiso, y propriamente mayorazgo, como dize *Mokoré* lib. 1. cap. 11. et lib. 4. cap. 1. Paul. con. 343. num. 2. lib. 1. Menoch. lib. 4. presumpt. 68. n. 15. *Miere* de maior. 2. part. g. 8. n. 4.
7. Y q. con nombre de hijos puedan Comprenderse todos los descendientes, probatum remanet sup. art. 3. n. 7. cum domino Casanates.
8. Y en el num. antecedente tambien probamos con Varios Doctores, que la prohibicion de enagenar puesta a los sucesores en dicha herencia, hauidido llamamientos, y que en esta proposicion no nos deteniamos a prouar la, por ser communmente recebida este *Molina* de Hispanorum primogenijs lib. 1. cap. 6. num. 1. cum sequenti bus, *Castillo* lib. 2. cap. 12. n. 2. Vers. 4. et lib. 4. cap. 9. n. 37. et in cap. 23.
9. Esta Verdad queda sin Disputa, aientada las proposiciones que quedan referidas por que si los hijos de Jayme, id est, si todos sus descendientes perpetuamente estan llamados, y en especial con la calidad de masculinidad, y en falta dellos los de Ausias el menor, con la misma calidad, y en falta dellos las hijas de Pedro Samboy, con los Vinculos que habbando dellas puso Juan Despuig en su testamento, nadie puede negar, aunque este fideicomiso es gradual, como que no ha espirado, pues aunque hayan faltado Varones en las lineas de Jayme y Ausias, hoy hay descendientes de las hijas de Pedro Samboy, Y mientras los huviere no puede faltar lo gradual de este fideicomiso.
10. Pero como todos los puntos que en los articulos antecedentes hauemos tratado, han sido puntos nuevos, de que han huido siempre los Abogados en el Discurso de los pleytos, por no daren manos de Don Eronymo San, que es el que tiene legitimo Derecho a esta Baronia, han ydo ponderando otros puntos para apoyar su intento, q. considerados estos nuestros, Venian a carecer de toda duda.
11. Pero para q. se vea q. aun sin reparar en lo q. hasta aqui hauemos dicho, es insubsistente lo q. Don Christoual Despuig pretende, yremos discurrendo breuemente, por no alargar tanto esta Allegato.
12. Primeramente pretende Don Christoual, que en fuerza de las Ultimas palabras de la clausula del testamento, ibi: Venga con la misma prohibicion al mas propinquo pariente Mas por linea masculina, porche sustamente esta Baronia, porque dichas palabras hablan en caso que el que poseyere dicha Baronia tratase de enagenarla, o dividirla, y en ese caso dize que venga al mas propinquo por linea masculina, de adonde pretende inferir dos cosas. La primera que este fideicomiso fue para toda la familia Despuig, y agnaticio. La segunda, que por haver contrauenido, asi Don Pedro Despuig, como Doña Violante, Viene a suceder el, por se

Despuig por linea masculina.

15. Pero estas dos Conclusiones, consideradas las Circunstancias de este testamento, podemos negarlas con toda seguridad.
16. Y quanto a la primera, Dize, que ni este fideicomiso fue agnaticio, ni para toda la familia Despuig, por quanto en todo el testamento no se halla a q. Doña Beatriz haya tomado en la boca el nombre de familia de Despuig, ni haya dicho que su Voluntad era que los bienes se Conservasen en su familia, o que no saliesen de ella, ni se hallan mas de unos llamamientos especiales de Descendientes de tres Lineas, en sus casos, con prohibicion perpetua de que ninguno de dichos Descendientes pueda agnax, o Dividir la Baronía.
17. Y no siendo este fideicomiso expresamente instituido, sino solo para cierta persona, queriendo estender a toda la familia, Viene a ser Contraria a natura de la de los fideicomisos, que es su natura sunt odiosa, Ut late fusiarius quest. 190. m. 1. et 2. Dominus Casanate cons. 56. m. 30.
18. Et ideo fideicommissum in dubio non estare iudicandum est, l. apud Iulianum §. l. 1. de legatis l. Titia, §. quem Vita ff. de legatis Secundo fusiarius quest. 190. m. 1. et 2. numero 1. et sequentibus, Dominus Casanate cons. 45. numero 108. et cons. 4. numero 38.
19. Y para que por Conjecturas se haya de presumir fideicomiso, es necesario que sean no como quexas, sino muy Concluyentes, y prouables, idem fusiarius quest. 190. et 291. Iuxta cons. 315. et 329.
20. Tum porque el fideicomiso Continet onus, Ut docet expresse Dominus Casanate cons. 4. num. 37. et ideo strictè Venit interpretandum, Præter lib. 3. in 3. Dubio 1. Solutione 3. num. 8. Dec. cons. 513. num. 10. Coarct. cons. 191. m. 16. Cephal. cons. 67. m. 27. Socin. l. un. cons. 28. m. 8. lib. 4.
21. Y que este fideicomiso se haya hecho para personas Ciertas, y especificadas, satis apertè Constat de la misma Cláusula del Testamento, donde deoa por primero heredero al Governador Luy. de Cananellas, y por segundo a Auñia el mayor, y por tercero explicite a Auñia el menor, y implícite a todos sus Descendientes Varones gradatim Unus post alium, Y por quanto explicite a Auñia el menor, y implícite a todos sus Descendientes Varones gradatim, y en falta de todos esto, quiere que tenga lugar la Disposicion hecha por su padre Juan Despuig, en aquella parte que trata del modo como han de suceder, y en que caso las hijas de Pedro Samboy Despuig, y los Descendientes de ellas.
22. Demanera que es imposible el negar esto, llamamientos especiales, y que los Concedidos en ellos, hayan sido llamados en sus casos por herederos de la Baronía, y que la Testadora no Comprehendiese a los algunos, ni de su agnacion, o familia ni estrano,

Con lo qual es fuerza que hauiendo de admitir toda la familia, o agnacion, haya de ser por extencion, y esta nunca se admite en materia de fideicomiso, y mucho menos quando hay llamamientos especiales, como aqui los tenemos.

23. Atendiendo a lo Dijo Juan Truillo cons. Hi ita premisis pag. 44. que en este fideicomiso de Dona Beatriz hauiendo canonicidad, que fuera en favor de solas las personas expresamente nombradas por la testadora, que fueron solas quatro Ausias el mayor, Jayme, y Ausias el menor, y las hijas de Pedro Lamboy mi fue General y atendido, que comprehendiera a toda la familia, o agnacion, por que solo quiso comprehender ciertos grados, y la linea masculina de los, ibi Hi ita premisis. Quid est Verbum substitutionis, preteritum. Verso es prohibitionis. Quisio ibi facta censetur in quantum fideicomissum a Domina Beatrice Despuig testatrice non quidem restrictum, et limitatum ad certas personas, certos que gradus, nec etiam in gratiam totius familie. Despuig generic et Vniuersaliter sumptis, sed in fauorem lineae masculinae ipsius testatrice, vel proximorum de linea masculina, quod pariter idem est.

24. Lo otro porque si la testadora huiera querido hacer un fideicomiso en favor de toda su agnacion, o familia, por lo menos es sin duda que despues de hauiendo hecho los llamamientos especiales huiera dicho que en falta de aquellos sucediera el parente mas propinquo por linea masculina del apellido y nombre de Despuig, que en esto suele ordinariamente considerarse contemplada la agnacion, o familia, pero nuestra testadora no Dixo lo sino que en faltando las hijas, y descendientes de Ausias de Jayme, y Ausias, entrasen las hijas de Lamboy, por las quales no se conseruara la agnacion, y podia conseruarse por la linea de el Don Christoual, que era del apellido de Despuig. Y no se acordó de esto, ni se paró por la imaginacion antes bien quiso que estas hijas de Pedro Lamboy, y sus descendientes sucediesen en su herencia gradatim, et successiue perpetuamente, y con la misma obligacion de no poder aliuir, ni enagenar los lugares. Y asi queda prouado que este fideicomiso no se hizo para lo de su agnacion, o familia, ni para que en ella se conseruasen su bien, sino tan solamente en fauor de los descendientes de dichas tres lineas en la forma que queda prouado.

25. Lo segundo que pretende Don Christoual es, que Don Pedro Despuig hijo que fue de Jayme contraxo expresamente a la voluntad de la testadora, por que siendo poseedor de los lugares, en su ultimo testamento lo ageno, y lo aliuo, por que instituyo por heredero de dicha herencia y lugares en la propiedad dellos al Hospital General de la Ciudad de Valencia, y en el vniuerso, a su mujer Doña Lufrana Lambol. Con lo qual contraxo expresamente a la voluntad de la testadora, de todos los modos que podia contraxer, hoc est, agenando dicha

Baronía y dandola a otros, como eran al Hospital y Doña Eufraia. La otra di-
vidiendola, hoc est, depando a Uno la propiedad, y a otra el Usufructo, que en esta
conformidad lo pronuncio la Real Audiencia de Valencia en la Sentencia q. dio
en 11 de Diciembre de 1578. en favor de Don Lascar Despuig contra los dichos
Hospital y Doña Eufraia, ibi: Et sic constat eum non solum separasse modo pre-
dicto dicta loca, sed etiam illa alienasse extra familiam, et descendendam dicti
Austri Senioris.

26. Y no solo se funda dicho Don Christoval en esta Contravencion, sino tambien en la
que Doña Violante Despuig hizo en opinion de las partes Contrarias, que entonces
litigaban, pues pretendian que el haver desado Doña Violante en sus testamento
esta Baronía al mismo Don Christoval, havia sido Contravencion, y que agora fue-
ra por esta, ora por la de Don Pedro, venia a ser el pariente mas cercano de Doña
Beatriz Despuig testadora por linea masculina, y como tal llamado por la contra-
vencion de dichos Don Pedro y Doña Violante.

27. E de fundamento de Don Christoval queda desvanecido facilmente con solo lo que
hauemos prouado en el articulo segundo, a saber, que la linea de Jayme Despuig
nunca ha podido poseer estos bienes por haver muerto dicha Jayme antes que el Go-
bernador Luy de Cavanillas, y haver puesto la testadora por condicion para q. Jayme
suciedera, el haver de morir dicho Gobernador antes q. Jayme.

28. De manera que no hauiendo podido suceder ninguno de los de la linea de Jayme no
han sido legitimos poseedores, sino injustos. Lo que siendo de dicha linea han poseido,
y hauiendo esto sido Don Pedro y Doña Violante, por ningun caso puede decirse
que pudieron ellos Contravenir, de manera que de su Contravencion vinieran a ad-
quirir el derecho a otro. Porque la testadora quando dijo que en caso de contraven-
cion viniesen los bienes a otro, hablo de la contravencion que el Verdadero sucesor
y poseedor legitimo qui fiese haber, pero no hablo de la contravencion que hizo un
poseedor injusto, y sin titulo. Este argumento es falible si se repare en
la l. mancipium, C. de sexus fugitiuis, q. dice q. la disposicion para q. otro pida
q. primero se Verifique lo q. se presupone.

29. Y quando lo que hauemos dicho no auiera legitimamente prouado, hoc est, el haber
sido este fideicomiso hecho en favor de ciertas lineas especificadas, y no de toda
la Agnacion, y familia Despuig, aduch en este caso no podia conseguir nada Don
Christoval en fuerza de dichas palabra, ibi: el pariente mas cercano por linea
masculina, por muchas razones, y causas que por ser estas abundantes, como proua-
remos, se diran de paso.

30. Lo primero, porque estas palabras linea masculina no quexen decir que el que
hubiere de suceder haya de ser Despuig por linea masculina, pues esto no puede
pre

pretenderlo, quando no se acordó de la agnación en este fideicomiso, sino tan solamente de sus primos Pedro Sambo y Despuig y Ausia Despuig. Mas como la Testadora tenía en i dos líneas, una de su padre que era Juan Despuig, y otra de su madre, que era Marradas, quiso que en pena de la Contravención fuesen sus parientes mas propinquos de la línea de su padre, que era la Masculina, y no los de la línea de su madre; Y siendo los descendientes de Pedro Sambo parientes de dicha Testadora por la parte de su padre, vendrán a ser parientes por línea masculina, e hoc sufficit paraq. en ellos se Verifiquen las palabras el pariente mas propinquo por línea masculina.

31. Así lo entendió tambien Tribello Vbi supra Vers. r. premitto pag. 440. ibi. Secundo premitto, quod Vocare proximiores es línea masculina, perinde est, ac si dictum esset es línea patris: Quemadmodum enim Unusquisque ex duobus parentibus Utriusque Sexus Derivatur, patre scilicet, et matre, si duplicem habet Lineam paternam scilicet et maternam, et duplici bona, paterna scilicet, et materna, l. Sancimus C. Communia de Successoribus, Pinellus in Rubrica C. de bonis, maternis.

32. Y en prueba de esto en el Vers. siguiente, que comienza, Tercio premitto, Dize, que la línea ora sea paterna, ora materna, puede entenderse de dos maneras, effectiva scilicet, Vel Contentiva, quod idem est, ac Subjectiva, Vel Comprehensive. Socin. Sen. in l. Gallus, §. mune de lege, num. 3. ff. de liberis, et posthumis, Menoch. cons. 234. num. 1.

33. Y que en la línea paterna effectiva solo se Comprehenden los Descendientes del padre, sin que se tome el principio de mas atrás, ni puedan entrar los colaterales, pero la línea Contentiva es aquella, en la qual se contiene el mismo padre, y comienza de otra superior, y en esta entra tambien el Abuelo, y todos sus descendientes, y por consiguiente los Colaterales: Prucualo de Socin. Vbi supra Ruin. cons. 98. n. 4. lib. 1. Deo, y otros que allí cita.

34. Y si bien es Verdad que regularmente quien Dize línea paterna, no se entien de effectiva, sino Contentiva, pero tambien es Verdad que quando la effectiva no puede tener lugar, ha de tomarse la Contentiva, no transuersal. Cephal. cons. 343. n. 58. et ante eum Cist. l. unum Cons. 5. num. 10.

35. Y como en este nuestro caso no pueda tener lugar la línea effectiva de Doña Beatriz por haver muerto sin Descendientes, y por consiguiente no pudo entender línea paterna effectiva, sabiendo que su padre no havia Desaló mas Descendientes que a ella, es fuerza Dize que entendido de la contentiva, hoc est de los Descendientes de su Abuelo paterno, ibi. Ad hec línea paterna non potest capi primo modo, scilicet effectiva, quia pater Beatricis nullis Descendens in ista línea reliquit, preter ipsam Domnam Beatricem, que ideo per lineam masculinam non potest intelligi Vocare

Quintus at Descendentes in recta linea ex patre, cum sint mulles, cum reliquis
patris: ergo necesse est ut Capiatur hic linea paterna secundo modo, id est Contentive
Secundum quem ydem Continentur in ea linea, qui descendunt ab alio paterno
D. Beatrix, tamquam a Comuni stipite.

36. En Confirmacion dello Dize el mismo Tribello que las hembras Dicuntur de familia
de genere, de Consanguinitate, et de linea, sin embargo de lo que sintieron Socin.
y Menoch. puer la opinion de Traguell es la mas Verdadera: Asi lo dicen en el
Vers. ad quintum in fine, ibi: Siquidem femine, et etiam Descendentes ex eis Dicun-
tur esse de familia, de genere, et Consanguinitate, et de linea, quid quid dicant So-
cin. et Menoch. in contrarium allegati, si Credere Velimus Traguellus hoc multis
Confirmanti in tractatu de re tractu Consanguineorum §. 1. fol. 19. numero 244.
et sequenti.

37. Lo segundo, La Testadora no quedo en solo Desir estas palabras, que quedan referidas,
sino que anadio las siguientes, ibi: pue por Justicia podria Venir a la sucesion de
dichos bienes.

38. Las quales palabras son Directamente Contrarias a las antecedentes entendidas como
Don Christoual quiere entenderlas, porque el pariente mas cercano que por Justicia
puede Venir a la sucesion de una herencia es el mas proximo ab intestato, y para esto
no se requiere masculinidad, sino solo proximidad, de tal manera que el que sea tu-
uore, ora sea Varon, ora sea hembra, sera el que mas Justicia tendra para suceder
en dichos bienes.

39. Luego si por ser de la linea masculina, aunque fuese hembra, pudiese suceder ex
los bienes, no fuera esta sucesion de Justicia, hoc est como la abintestato, no por Con-
sequencia herencia La Testadora puesto repugnancia, y contrariada de en muy pocas
palabras.

40. En la misma Consideracion hizo el mismo Tribello Vers. 3. Quoad hoc pag. 442. Ibi:
Tertio, quod ad hoc fideicommissum Vocata sit Ditta Donna Anna, non autem Chri-
stophorus eius frater, licet in eodem gradu constitutus, patet ex eo, quod in casu Contra-
ventionis non simpliciter Vocatur linea paterna, siue masculina, (quod
idem est) sed Vocatur proximiorum suum ex ea linea, que de iure potest Venire ad suam
sucesionem, at linea illa, Unde procedit Ditta Dominus Christophorus nunquam Ve-
nire potest ad sucesionem ab intestato Ditta Domine Anne, quando estabunt aliqui
ex Descendentibus Atque Senioris, quia linea illa recta Unde procedit D. Christo-
phorus ab illius gradu remotiora Estatutis, quam sit illa Unde procedit Ditta Anna
Adhuc ad eam cumq. ipsa fidei q. non daretur q. non sit illa. Ibi. oratio. aliquid in 20

41. Lo tercero, Aun quando lo dicho Careciera de racion, y estas palabras linea masculina,
Deberian entenderse precisamente por Don Christoual no ha llegado aun el caso
de

de la Contravencion, Por cuya pena se le Deuen adjudicar los Lugares, como pretende.

42. Por quanto la prohibicion penal de la testadora, solo fue por acto inter Viuos, pero no por acto de Ultima Voluntad, ibi. Por tanto es pressamente prohibido a todos los sucesores, en dichos Lugares de Alcantara, Benesides, y el Rasfol, que por Via Directa, o, indirecta, ni por necesidad alguna no puedan separar los dichos tres Lugares por Ventas, ni agenciones algunas, Donaciones, cambios, o, permutaciones, por matrimonios, ni por otra causa, por Vigente que sea la necesidad.

43. De adonde se Colige, que la pena de la Contravencion que don Christoual pretende se le ha de aplicar a si, no tiene Lugar por las contravenciones de don Pedro y Dona Violante, pues ningunos de ellos ageno, o, Dividió por acto entre Viuos, sino en Ultima Voluntad.

44. Ni contra esto obitan aquellas palabras, ibi. Ni por otra causa, por Vigente que fue la necesidad, pues esa causa ha de ser tambien de acto inter Viuos, segun principios del Derecho, que enseñan que la Generalidad, quando hay especialidad, se reduce y limita a solos los terminos de la especialidad, Y en este nuestro caso lo entendio asi Paris. Con. 70. num. 28. Vol. 3. Donde poniendo por caso que Un Testador prohibio generalmente a su heredero el Vender, o, agenciar los bienes de su herencia, por qualquiera causa, Y Ouidiéndose, si con esta palabra, agenciar por qualquiera causa, esta causa Comprehendida la enagenacion in casu mortis, o, velut, que porque Qiso, Vender la palabra agenciar, se ha de entender tambien de agencacion inter Viuos, qual es la Vendicion. Ibi. Minime enim dubitatur substitutionem loqui in casu mortis, et prohibitionem in alienationis loqui in actu inter Viuos, cum loquatur de Venditione eamque per illam clausulam, et alius primus. l. 2. facta fuit modificatio sequentis Dispositionis prohibentis alienationem, cum eo sui propria natura, cum etiam ex Vi clausule precedentis, At Deduximus, et tradit Bart. in l. si quis argentarij, §. si initium ff. de edendo, et ibi Comendante Mod. et premisa non possent saluare iudicia clausula non modificaret, et restringeret sequentia, et ipsam prohibitionem alienationis alia ex tota prohibito alienationis exstingueret precedentia, contra expressam mentem testatori, et contra naturam et proprietatem Verborum, et regularem dispositionem dicte clausule, a quibus minime recedendum est, l. ille, aut ille, §. cum in Verbis. l. non aliter de Legatis 3. cap. intelligentia de Verborum signific. et adno. per Decium in l. omnis definitio de regulari iuris.

45. Y en este nuestro caso es mas infalible, porquese en el de Paris. por solo que el testador prohibio acto inter Viuos, que fue el de la Vendicion, dille que la generalidad ha de obrar solamente en acto inter Viuos, a qui que la Testadora puso muchos actos, y casos entre todos inter Viuos, y ningunos de Ultima Voluntad, es mas preciso de haerse de entender la generalidad en solo actos inter Viuos.

46. Demas quedas mismas palabras de la Testadora se Collige que no se acordó sino de acto inter vivos, porque tratando de aplicar la pena al Contraveniente Dize: Quiero, y mando que el que tal atentara pierda la mia herencia. Y aqui no se Comprehen de el que agena en Ultima Voluntad, pues ese, ora agene, ora no, siempre pier de la herencia Con la muerte, Y asi el Destin la Testadora que pierda la herencia, es destir que el que hasta entonces la poseyó no la posea en adelante; y esto es propriamente perder la herencia; et necessario, ac concludenter Dicendum Venit, que el caso de la agenacion, por donde pretende Don Christoval, no está Contenido en el Testamento de Doña Beatriz, ni puede pedirse cosa alguna por las contravenciones de Don Pedro, y Doña Violante, sino es per interpretationem, aut extensionem.
47. Y que non detur extensio en esta materia a paritate, neque a minoritate rationis, lo Dize Bursat. cons. 229. num. 3. Vol. 3. ibi: Nec in dispositione hominis restringibili: siue a paritate, siue a minoritate rationis, etiam a firmatiue arguereliceat nec extensio fiat. Craveta Cons. 173. m. 2. cum sequenti seruit. Gomezius in d. actionum num. 22. instituta de actionibus.
48. Elto mismo Dize Bursat. Cons. 263. num. 22. eodem tomo, donde dize que quando el Testador se refiere a Una Condicion, o, caso individual, por ningun caso se ha de atender a otro, aunque milite en el la misma Razon, ibi: Dum quod extensio cesset Vbi ad eam in indiuiduo testator se refert, Vel Conditionem adijcit exemplum ponitur in relicto, Si Titius Viro testatore Decesserit, quia eo mortuo post mortem Testatoris, et si eadem ratio Vigeret, cesset de casu ad casum extensio nec relicta de beatus, notat Angel. in l. 1. ff. de Vulgari et pupillari in l. Pater filium, eodem Titulo Vbi dicit in d. casu Coniunctis, prout in eodem scribit Anchar. Concl. 136.
49. Y prorigue Bursat. refiriendo otros casos con Decio, Paris. Craduet. Menoch. Riminal. y otros, en los quales, et si eadem ratio Vigeat non admittitur extensio de casu ad casum.
50. Pero quien mas bien lo dize fue suzdo Decio. v. num. 9. donde dize que de casu ad casum non datur extensio, aunque haya en ay o rason en el caso omisso, que en el expreso, y aunque no podamos diuinar la rason porque se omittio, sus palabras son estas. Preterea in Contractibus quid quod reperitur omnium, habetur pro omisso, et remanet in dispositione iuris communis, et non fit extensio de Uno ad alium casum, l. qui d quid attingende, ff. de Verbor. obligat. l. Si extraneus, ff. de condit. ob causam, l. si cum dotem in princip. ff. Solut. matrim. et ibi Alex. m. 14. et Alaguen. n. 12. Bar. in l. si conuente, m. 53. ff. Solut. matrim. quod procedit etiam si non posimus diuinare quare casus fuerit omissus Ut post Alex. Lasson. Socin. Decio. et alios, inquit Gabriel Cons. 95. nu. 22. Vol. 2.

- Sicet maior sit ratio in uno casu, quam in alio, precipue si materia odiosa sit. In
int. quod faupre. C. de Legib. Anthon. cons. 356. col. 2. Nov. Secundo hoc probat Crau.
Cons. 46. num. 15. Molin. de Hup. permog. lib. 1. cap. 4. m. d. et non potest dici
facta omnia pro obliationem, ut inquit idem Crau. in cons. 194. n. 2. et quod casus
omnium habeatur pro escluso Voluit Balan. cons. 299. eg.^o
51. Item especial quando la substitution es in penam Contrauenti, non admittitur
Excepco de casu de Casum, ita Menoch. lib. 3. de presump. presump. 144. num. 5. tom.
4. Cons. lo. Pauca de la Vey, Pater seuerinam, ff. de Condit. et demonst.
et ibi Bart.
52. Et etiam prohibition de extension de causa de casum, onilita ma. principalment
ingol dicit, y se reputa por odio et tractat de excludere al mas proximo, An lo
Menoch. cons. 6. num. 16. citando a Berogo. cons. 85. num. 8. lib. 2. y a Bar.
in d. l. pater seuerinam ff. de Condit. et demonst. lat in l. n. 42. ff. de Vulgar.
de pupillar. subtit. gradation. iug. la notien. m. d. nota obliationem y a Bar.
53. Luego si el caso que Dona Beatriz pone, quando trata de que suada el pariente
mas propinquus por linea masculina, es solo quando la contrauencion ha sido
por acto inter vivos, gina. Dispone cosa alguna en caso que la contrauencion sea
por acto de Ultima Voluntad, no se ha de dar extension de un caso al otro, aung.
en el acto de Ultima Voluntad hubiere igual, y mayor razon, y menor en el
caso donde el poder suader Don Christoval, segun el pretende, et in penam Con-
trauencionis, y mucho menos considerando que es para excludir los mas proximos
parientes de la testadora, que por qualquier de estas razones, segun las Ordenas
referidas, no puede estar comprendido el caso de la contrauencion por acto de Ultima
Voluntad en el caso de la contrauencion por acto inter vivos.
54. Si accedat que Don Christoval. Con lo mismo que pretende se destruya, pague
si pretende por haber contrauenido Don Pedro, dividiendo los lugares, se pri-
uacion juntamente de ellos, segun la Disposicion de la testadora, por la misma razon
deuiera privado dicho Don Christoval, pues expresamente ha contrauenido, dividiendo
el mismo lo Vtil, y la renta de dicha baronia y lugares.
55. Porque pareciendo de y con mucha razon que el Titulo con que posehia era poco
justificado, y que podia temer a las partes Contrarias, hizo en 29. de Abril del
año 1615. Una concordia por ante Francisco Perell. notario de Valencia, y en
ella Conuino con Dona Ana Depuig, y con Dona Ana Ferrer, que entre ambas re-
munciasen qualquier Derecho y pretensiones que podian tener a este pleyto, y
dicho Don Christoval se obligo a pagar a las dos en cada Domingo, quinien-
ta libras moneda de Valencia.
- Post con lo qual infu. d. hauer expresamente contrauenido, dividiendo la renta

- quien entorpeció a Dicha Doña Ana, lo restante para sí. La testadora cerró la puerta a todo género de ageración, o división, de manera que no solo quiso que el que expresamente agerare, o dividiere fuese privado de su bienes, y herencia, sino también el que lo intentare. Ibi. Si lo contrario se va hecho, o atenta por alguno de los poseedores de los dichos lugares.
57. No solo se contenta con decirlo una vez, sino que lo repite tres veces. Quien manda que el que tal atentara pierda la mia herencia, con que se procura, quan aprieta de mente quiso que se conservaren dichos lugares sin división, y quan expresa contravenion fue la de don Christoval en dividir las rentas.
58. La sentencia que se dio a favor de Don Laysar en el año 1528. lo integramos, quando ponderando la contravenion de Don Pedro, dixo, nec non condatum fuisse, hypothecae, seu obligare dicta tunc loca. Repárese en la palabra condatum, con lo que se da a entender, q. solo el cognato, o el intentar es contravenir.
59. No le dio poca cuidado esto a Don Christoval, pues temiendo, el daño que de esta Concordia podia resultarle, hizo un Protesto en esta misma. Suplicando, que con aquella división de rentas, y concierto que con dicha Doña Ana se había, no pretendia contravenir en manera alguna a la voluntad y disposicion del Don Beato, y q. protestava no se le causase por esto daño, ni perjuicio alguno.
60. Pero dicho Protesto fue como si no lo hubiera hecho, pues como por eso Deseo de Contravenir es presuntamente, y de incursión en la Pena contenida en el Dicho Testamento.
61. Para lo se supone que la protesta que es contraria al fecho, nada obra, ni es de momento alguno. Quia cons. 116. num. 11. Vol. 2. ibi. Et ideo dicta protestatio tamquam contraria facto in hiis operaretur. l. cum plures, §. locator horrei ff. locati secundum communem intellectum, de quo per Bart. et alios in mon. obum. §. mori. de operi novi munitatione, et in l. pacta novissima C. de pactis, et Cap. 1. quod metu causa, et Cap. sollicitudinem de appellationibus, et not. Doctores in Cap. cum illis de Confit. La doctrina es tan verdadera, quanto hay quien la contradiga, y la ensen.
62. El mismo Paris. cons. 17. m. 5. Vol. 4. Crau. cons. 624. m. 15. Vol. 4. et cons. 463. m. 18. 19. et 20. Ales. Cons. 130. Vol. 4. m. 17. et cons. 1. m. 14. Vol. 3.
63. Luego si la Concordia hecha por Don Christoval contiene manifiesta contravenion, poco puede aprovechar el protesto, de q. no pretende contravenir, pues el protesto q. es contra el fecho viene a ser de ningun momento.
64. Ultimo, quando hay necesidad y obligacion precisa de observar algo, no se quita la obligacion, ni se excusa al obligado el hazer protesto, expresa Doctrina de Crau. Cons. 620. num. 15. ibi. Postremo observandum circa reservationem memoratam, rebores. Vbi etiam non est frustra, enim in his protestatio reservationis non valet, quia necessitate

aut obligationem habent. l. Papinianus ff. De publica, Rosa Bart. et alij in l. alimen-
ta c. de negotij gestis Bart. in l. fin. §. item si prece dixerit ff. man. caus. Rabul. et
in l. non solum §. morte num. 22. et num. 34. ff. De oper. noui. munda. Capra. in Con.
161. num. 24. la. post Angel. in §. fuerat num. 105. instituta de actionibus itaque cum
Debito huius persoluenso Commune Bistum Valentia esset, neque solutioni eius exigere
per carum etiam fortuitum, seve posset nihil et, quod protestationi memorate. Admi-
nistratio. Hec erat, in Voluntarijs enim, non necessarijs actibus. Recipi Protes-
tationes solent.

65. Et ita etiam multo fundado en rason, porque si Un protesto fuee poderoso para librar
De la obligacion, no se guardaria estatuto, ni se cumpliria. Disposicion alguna. Se-
camentaria, y pudieramos decir que si Don Pedro Despuig, quando ageno esta Ba-
rronia huiera protestado, que de la tal agenaion no se le siguiese dano alguno, que
no pretendia Contravenir a la Voluntad de la Etadora, de librar con eso de la
pena de la Contravenion, y no hauxa quien imagine el Ver esto, que fuera inaudito
y Contra toda rason, hec enim el ratio propter quam protestatio facta contra Dispo-
situm in Statuto nullius a momento. Berou. cons. 105. num. 10. Vol. 3.

66. Et ita tambien es la rason por que Dicoo felix in Cap. Cum in Ferrariensi num. 22.
fol. 45. que el protesto hecho contra substantiam actus era de omingun momento. y
Menoch. Con. 28. num. 3. Dicoo que el protesto que era Contrario a la Disposicion de
la ley no era de provecho. Lo mismo Dicoo lib. 5. de presumptionibus to. 2. presump. 34.
n. 14. Berachet. part. Verbo protestatio, fol. 236.

67. Et el mismo Berachet in ibidem fol. 238. Dize que el protesto no quita la pena del De-
lito, que fuera Cosa de ría que el que Comete Un delito, pretendiera librarse de la
pena, porque al Cometer el Dito y protesto q. no quina incurrir en pena alguna, ni que
aquel fuee reputado por delito.

68. Et lo es lo que quise decir Canceo. Navar. resol. tom. 2. cap. 15. num. 7. quando digo q.
Si Una protesta que no pretendia responder y actualmente respondera, es a Como
Uno huiera protestado.

69. Y a la regla mas cierta en este punto Viene a ser, que si el protesto cahe sobre acto
Voluntario, aprouecha, pero no aprouecha quando cahe sobre acto necesario y obli-
gatorio. Regens de re decr. 143. num. 15. Vol. 2. ibi: Sola protestatio non libat, quia
protestatio solum Conservat ius in actibus mere facultatis, et sic Voluntarijs, in
quibus libere qui rem facit, Secus in actibus coactis Vbi cogeri, Vel al. Vel ab homine
quia tunc nihil predest. protestatio, nisi Vel apellet, Vel aliud remedium Judiciale
querat, Tercia Vbi supra 2los §. num. 6. l. qui in aliena §. fin. ff. De acquirend. he-
redit. Vbi in actu Voluntario ad eundem hereditatem, protestatio iuvat, quia in illo
fuit actu Voluntarius, et quia non est munus publicum, Vbi in §. si quis Tutor

ubi

Ubi sup. idem in l. 1. Bart. C. de his qui p.onte munus publicum rebeant. Ubi protestatio accit
actui Voluntario et sic licet.

70. Lo mismo Dico Francisco Vives Decis. 251. per totam et fundat. Decisio 62.
num. 34. et 35.

71. Luego si el no poderse dividir, ni agendar dicha Baronia y Lugar era tan necesario, que
el que lo contrario hiciere, o intentase tiene por pena el quedar privado de los
mismos bienes, poco podria a provecharle el protesto a Don Christoual, quando la necesi-
dad de no dividir no puede quitarse con protestos, ac per Consequens en su misma pre-
tension y fundamento q. para ella alega, consiste su total exclusion.

72. Y por la misma razon y fundamento Deuentambien quedar excluydas las preten-
siones de entrambas Dona Anas, si entrambas hoy vivieran, pues tambien quando a
su parte dellas han dividido, o por lo menos consentido en la division, en quel
de defraudar la Voluntad de la Testadora y que no se figurese el fin que pre-
tendia, y esto viene a ser como Contravenir a la misma disposicion de que pretenden
valerse, sobre q. pudiera recurrirse mas latamente, si necesitaramos de lo para
nuestro apoyo, y no temieramos tanta prolixidad.

73. Y volviendo al assumpto de este nuestro articulo, y a lo que en su principio de Proposito
Decimos que de fideicomiso de Dona Beatriz Despuig solamente fue gradual
y sucesivo entre solos los nombrados y no descendiente, por quanto en el principio
del no hay palabra alguna que induga fideicomiso perpetuo para toda la fa-
milia, o linage de Despuig, ni en la prohibicion tampoco hay, porque aunque
parece General, y que quiere Comprender toda la familia, pero a la Verdad solo
Comprehende a los nombrados y sus descendientes, quia quando Voluntas inquit a
prenominatione certarum personarum, et in eis radicatur Statuti affectus. Se-
quentia Verba respectiva familie, seu agnationis ad prenominator heredes subli-
mitatur, et referri debet. Dec. cons. 287. num. 9. Roland. Cons. 51. num. 8. Vol. 3.
pret. Cons. 42. num. 21. lib. 1. que Dizen que el Contemplar la agnacion se Verifi-
ca solamente y entien de quando Viene el caso expreso de la substitution en la
personas Dispositivamente. Anad. de. Jun. Cons. 118. lib. 1. m. 18. Mantia. lib.
6. de Consec. tit. 15. amum. 6. Priminal. Cons. 645. numero 53. Argued. 64. surd.
Decisio 239. numero 10. et 11. Peregrin. Cons. 33. numero 45. Vol. 3. Alenach.
Cons. 327. numero 82.

74. Y la prohibicion siempre se presume ser puesta por contemplacion de los substitutos, y
para que inter ipsos bona conuenerint, l. filius fam. l. 1. §. Quod in 2. Veri. Quod si liberis
ff. de Legatis. Corn. cons. 290. m. 5. Vol. 4.

75. Tambien en esta Doctrina del mismo Truells Ubi supra Veru. 2. parito in fine pag. 441.
ibi. Platis et quia adfectus in panam, et Vocatur a d. hona alienata in Panam

alienationis in Dubio, et alio non aparente Dicitur esse persona, cuius favore facta est prohibitio, etiam si causa prohibitionis non fuerit per testatorem expressa, nec designata. Ita eleganter Loas in eodem §. Dicitur numero 20. q. 1. et 229. Ubi alio refert.

76. Y si se quiere decir que la Clausula de la prohibicion esta en oracion de por si, y no continuada, se responde negando lo, pues la Verdad es que aunque sea oracion de por si, pero esta continuada con los llamamientos precedentes, y no con la palabra; otro si, ni con la palabra, item, que denotan diferente asunto y diferente materia, si no con la palabra. Y por quanto, que es continuativa, y Stativa de lo precedente.

77. Porq. lo primero la Dicción Y, induce Continuacion de la Disposicion precedente. Tutier. pract. q. to. 2. lib. 3. q. 19. m. 21. qui cum multis probat.

78. Idem probat Menochius consilio 587. numero 6. Volumine 6. et Consilio 625. numero 17. Volumine 7.

79. Et hec Dicitio, Repetit omne qualitates, et inducit ordinem, ac Continuationem ad precedentia, Gratian. Discept. forens. cap. 73. numero 17. tomo 4. Paris. Cons. 38. nu. 26. libro 2. Corn. cons. 229. in fine libro 2. Decian. cons. 17. numero 34. libro 1. Truch. conclus. 274. numero 26.

80. Y lo mismo Viene a ser esta palabra, Y por quanto, que esta palabra, Et quia, y della Dize Bursat. cons. 304. m. 18. to. 3. que significa causa precisiua final, ibi: Imo illa Dicitio, Et cum, seu, Et quia, non dicit causam precisiam, et finalem rationem importat. Bald. in l. 1. Vers. in glos. 4. ff. de ferijs. Tirag. tract. a curante. Causa 1. Limit. numero 82. et 83. Ac per Consequens Dependentiā a precedentibus habere, Certissimi quidem iuristae.

81. Y estando como esta puesta esta prohibicion en la misma Clausula, donde se hallan los llamamientos, es preciso el haerse de entender Continuativa et illativa, y con los mismos Terminos, y de las mismas Personas, de que hasta entonces hauiamos hablado.

82. Es para esto expreso el Consejo 8. del Vien. A donde. m. 34. ibi: Insuper aduertendum est testatorem ex prohibitione, et ratione predictis, Voluisse tantum alienationem prohibere ad conseruationem fideicomissi precedentis, et Ut instituti, et substituti non alienarent prout poterant, precedente conditione fideicomissi non obstante.

83. Y como este Lugar se pudieran traher muchos otros. Demas que dicha prohibicion, nada puede negar, que hablo con los llamados antes, pues Dijo la Destadara, Prohibo a todos mis sucesores, con lo qual hauiendo los nombrado por sucesores a los de la linea linea, es fuerza que con ellos hablara dicha prohibicion. Loan. Sen. cons. 249. Corn. cons. 222. num. 4.

84. Y no pudiendo negarse que hablo con ellos, tampoco se puede negar que qualquiera

Cup. 1

stas

otras palabras por generales, amplias y omnino Comprehensivas que sean, aldo expresatan-
tum restringenda Veniunt, Bald. et alij in l. si procurator. C. de procurator. et Barbo.
De Clausulis clausula 35. num. 48. l. 1. ff. pro socio, Ruin. cons. 136. n. 10. lib. 3. Cephal.
Cons. 17. num. 64.

85. El señor fiscal Casanate lo mismo tambien Cons. 36. n. 4. ibi. Quia illa generalis clau-
sula subsequens restringitur ad fideicomissum precedens, nec illud ampliat, Cefal. Cons.
17. n. 24. et Decio Cons. 636. n. 12. Cum an. Imola. et alij.

86. No se ha de creer que la Testadora hubiese Una disposicion tan poco ajustada a Ra-
zon, Como lo fuera, Caso que Huviera de entenderse Como Don Christoual
pretendia.

87. Porque si por contravenir qualquiera de las tres lineas, huviesse de quedar excluidas to-
das, seguirseha que el peccado de Uno le havian de pagar los que estavan sin Culpa
y que la predileccion que Considero la Testadora en las hijas de Pedro Samboy, y
sus Descendientes, vino a faltarle, porque Un Descendiente de Jayme Contravino. Cosa
que no cabe en humano entendimiento, siendo Verdad que lo llamamientos, que la Testa-
dora hizo no fueron con condicion que nadie Contraviniera; ni pretendio Castigar, sino
solo al contraviniendo.

88. Y por lo menos la razon esta de parte de dichas tres lineas, factum siquidem Unius
alteri nocere non debet, l. si Unus. §. ante omnia ff. de part. b. de pupillo, §. si plurius, ff.
de nou. oper. nunti. l. pater familias ff. de hered. institu. l. non debet alteri ff. de reg. iur. l. co-
heredi, C. famul. hereticund. l. heredes, §. in illa, ff. eod. Alenoch. cons. 346. num. 26. Herdis
Deci. 102. num. 1. et cons. 22. num. 29. farin. in praxi Criminal. p. 4. cons. 40. n. 45. et Cons. 65.
numeros 100.

89. Ex facto enim alterius nemo debet pregruari, l. si quis in suo, §. legis C. de inoffitios. tes-
tam. Surd. Cons. 173. num. 84.

90. Deuiendole pues de entender todo Un solo fideicomiso et de este Testamento de dona
Beatriz y es gradual, Destinos que el derecho legitimo se tiene Don Jeronimo San-
cansolamente.

91. Pruuease de que la Testadora solo Contemplo tres lineas en este Testamen-
to, a las quales llamo en sus casos, y Con sus Condiciones, Como largamente queda
referido.

92. Y como las Dos lineas de Jayme y Aulias quedaron Calucadas, asi por no haverse
Cumplido las Condiciones, Con que fueron llamados los dos primeros de dichas dos lineas.
Como tambien por haver llegado el caso, y cumplidore la condicion, sub qua llamo a la
linea de las hijas de Pedro Samboy, a saber es, en falta de hijos y Descendientes
Varones de Jayme y Aulias, y que con nombre de hijos entendiera Varones, proba-
tum remanet supra art. 3. num. 3. Y que con nombre de hijos Varones entendiera
Descendientes Varones de Varones, etiam remanet probatum supra late eodem art. 3.

Y que

Y que en entrambas lineas de jayme y Ausias faltaron Descendientes Varones en la Una con la muerte de don Pedro, y en la otra con la muerte de don onofre Conviene en todas las partes, ning. en eso haya dudar.

93. Siendo pues el llamamiento de las hijas de Pedro sambor, sin otra mas Condicion que la referida, hoc est el faltar Descendientes Varones de jayme y Ausias haviendose esto cumplido, vino a tener el derecho legitimo Dona Angela sambor Despuig hija mayor de dicho Pedro sambor Despuig, y despues de su muerte de su hija Dona Trabelsan, por ser la mayor.

94. Pero por haver sta muerto sin hijos pertenecio este Derecho a su hermana Dona Angela San.

95. Y despues de los dias de dicha Dona Angela San sucedio en este derecho su hijo mayor Don Juan San de la Hora, cuyo hijo mayor es Don Seronymo San de la Hora que como primogenito y legitimo Successor de la hija mayor de Pedro sambor pide se le restituya esta Baronía y lugares.

96. Y querien llamados todos los descendiente gradatim de mayor en mayor de las hijas de Pedro sambor, consta por la clausula del Testamento de Juan Despuig, a la qual se refiere, Dona Beatrix Testadora, quando llegare el caso deste llamamiento.

97. Y la clausula de dicho Juan Despuig, donde trata de esto, dize asi: Y si no haure hijo Varon de los dichos Mosen Pedro sambor Despuig, y Ausias Despuig legitimas y naturales, en el dicho caso quiero y mando que la dicha mi herencia (Vengay) sea de las hijas del dicho Mosen Pedro sambor Despuig con las condiciones sobredichas, a saber, que el primero hijo nacido de aquella Varon tome, y retenga mi Cognombre, y armas de Despuig sin mixtura alguna. Y si de la dicha hija del dicho Mosen Pedro sambor no haure hijo alguno Varon de la primera hija, o de las otras que seran despues de aquella, cada una en su grado, el dicho hijo de la dicha hija del dicho Ausias Despuig, sea heredero mio, con las condiciones susodichas.

98. Esta es la clausula, a que tan solamente se refiere la testadora para llamar a las hijas de Pedro sambor. Porque aunque las llamo diziendo que tuviessen lugar los vinculos del Testamento de su padre Juan Despuig, pero tambien dijo, quanto en aquel caso tan solamente, que prefiriese las hijas de Pedro sambor a las hijas de los hijos de Ausias el Viejo, y la relacion hecha limitatiue ha de producir efectos limitados, Dec. con. 47. n. 2. Riman. sum. con. 28. n. 12. Vol. 1. Con lo qual es cierto que la relacion que Dona Beatrix hizo al Testamento de su padre, solo fue quanto a la clausula referida, y por ella consta que quiso que los de esta linea de Pedro sambor sucediesen por orden de primogenitura, y que esta succession

Sea en todas las descendientes perpetuamente, consta por la Cláusula de prohibicion del Testamento, donde dispone que por ningun caso, ni tiempo puedan agnarse dichos lugares, y que los hay an de poseer sus sucesores.

99. También consta el ser Don Geronymo el Legítimo Sucesor de este fideicomiso, quando no constara por la Cláusula del Testamento de Juan Despuig, a que se refiere el Dña Beatriz, de que en materia de fideicomisos, quando son perpetuos, y el Testador no Constituyó orden, ni modo de suceder, se sucede, Veluti ab intestato: Así lo dice Fusaris quest. 379. n. 62. ibi: Primo, quia Vbi Testator ordinavit successum fideicommissum, et non Constituit ordinem succedendi iuxta iure Communi, Vel Statutario, presumitur testatorem Voluisse in fideicomiso succedi secundum ordinem praescriptum a iure Civili, Vel municipali, in successione ab intestato, gl. cum l. cum ita §. in fideicomiso ff. de Legat. 2. y cita infinitos Doctores en Confirmacion del esto mismo.

100. Y donde mas bien y latamente trata fusaris esta materia, es en la quest. 481. cuyo tit. es, successio in fideicommissis, an reguletur a successione intestati, y resuelve lo mismo q. hallamos dicho con varias Doctrinas y Doctores.

101. Y tambien dice lo mismo en la quest. 484. numero 11.

102. Luego si este fideicomiso no tuviere orden de suceder Determinado por el Testador se haia de entender el modo de suceder, segun la successio ab intestato, bien cierto es que segun la successio ab intestato de la hija mayor de Pedro Sambah, es Don Geronymo San el Legítimo, y Verdadero sucesor, por ser el hijo mayor, y mayor de edad, y de todos los de esta linea, q. dexaron descendientes, como se ve en el Acta.

103. Y que Don Geronymo está Comprehendido, se prueva de que in fideicommissis perpetuis filiorum appellatione omnes liberi Descendentes inuitati continentur, como lo prouamos sub art. 3. n. 7. et etiam probatur ex additionibus, Alex. cons. l. n. 12. lib. 6. Nepos Ant. Fabr. conclus. 1. de Verb. sign. n. 7. Priman. lun. cons. 13. n. 20. Vol. 1. Rotan. cons. 89. n. 4. Vol. 3. Eugen. Ricus. cons. 94. n. 5. Sfortius Odd. cons. 94. n. 7. Vol. 1. Rubi. cons. 2. n. 30. Surd. de alimentis tit. 9. quest. 36. n. 9.

104. Ni contra lo que hallamos dicho, hoc est que Dona Beatriz se refiere al Testamento de su padre Juan Despuig, obsta lo que quiso ponderar Don Christoual en la cláusula de Juan Despuig, que queda referida, hoc est que la testadora con esto quiso dar a entender que havia un fideicomiso perpetuo en favor de toda la familia, y agnacion Despuig, que ponía por condicion que el hijo mayor de dichas hijas de Pedro Sambah llevase el nombre y Armas de Despuig, lo qual denota hauey querido conseruar la agnacion.

105. Por que se responde, que esta Conjetura no in iure, ni prueva la agnacion, Rustic. de liberis in conditione posit. lib. 4. c. 3. Couar. in c. Raynui. §. 3. m. 3. de Testament.

Burs. cons. 1. n. 10. et cons. 2. n. 22. lib. 1. et alij.

106. Lo segundo se responde, que ante desta misma clausula, y de dicho Gravamen de nombre y armas, se collige que no tuvo por fin Dona Beatriz el favor de la agnacion, o familia, porque suppuesto que esta Baronia la desaua a todos los descendientes de las hijas de Pedro Samboy perpetuamente, lo huiera gravado perpetuamente a todas, y puesto esta obligacion de haver de llevar el nombre y armas, sed sic est, que dicha obligacion, y gravamen consola mente la impuso en el hijo primero que naciesse de hija de Pedro Samboy, ibi: A saber es, q. el primero hijo nacedor de aquella, y de los demas descendiente no dixo cosa alguna: luego no pudo tener por fin en este gravamen de nombre y armas el favor de la agnacion y familia, pues en todos los descendientes no le puso.

107. Y que el effeto deste gravamen, y su obligacion no se estien de a mas personas ni grados de la que nominatim, et specifice ipse testator designavit, lo prueua la l. que Conditio, ff. de condit. et demonst. l. Ceteris, §. quod alicuius ff. de leg. 2. l. si plures, ff. de Legat. 3. l. 1. §. id quod ex substitut. ff. ad Legem falcidiam, l. 1. l. in l. Unica §. pro secundo n. 13. C. de caduis tollendis, ludo. cons. 458. n. 29. Vol. 3. Burs. cons. 300. lib. 3. n. 63. Ruin. cons. 67. n. 6. et 7. Vol. 2.

108. Con lo qual es cierto que el Gravamen de nombre y armas puesto a solas ciertas personas, no puede obrar favor de la agnacion, pues si el Testador huiera comido de fin, huiera puesto dicho Gravamen a todos, siendole tan facil el hacerlo, y pues no lo hizo, se ha de Creher que no lo quiso, ac per Consequens, que no tuvo por fin el favor de la agnacion, o familia, ni otro que Conservar su memoria en sus sucesores.

109. Y que quando el Gravamen de nombre y armas se pone a Uno solo, no signifiquela Conservacion de la familia, lo dize fusar. quest. 499. n. 14. ibi: Declaratur hic casus, ut procedat, quando onus deferendi nomen, et insignia fuit appositum pluribus successiue quia tunc censetur factum pro conseruando nomine, et familia testatoris, Secus si onus esset appositum Uni tantum nominatim secundum Peregr. cons. 70. n. 21. et seqq. lib. 3. et comprobatur eodictis in fra n. 16.

110. En Dicha sala clare liquet que Dona Beatriz Despurg en su Testamento no hizo mas de un fideicomiso, y aquel gradual, y que en fuerza de dicho gradual tiene expreso llamamiento Don Jeronymo Sans, pero quando esto no fuera asi ni estuiera bien prouado, y huieramos de conceder necessariamente que en este testamento huiera tambien fideicomiso electiuo, es quien mas bien tiene fundado su derecho Don Jeronymo, tambien por el fideicomiso electiuo.

111. Para esto se supone que la facultad de elegir successor en los casos como el nuestro se limita de manera, que es fuerza haver de elegir al mas proximo, y al Mas pre

predilecto, Como lo Dize expressamente la Ley, heredes mei Sr. S. Ultimo ff. ad Trebellia-
num, ibi: Peto de te Uxor charissima, Ut Com morieris hereditatem meam relituas
filij mei, Vel Vni eorum, Vel nepotibus meis, Vel Cui Volueris, Vel Cognatis meis, Cui
Vobis ex tota cognatione mea inter filios, respondi substitutionem fideicomissi factam
Videri. Circa nepotes autem et ceteros cognatos facultatem eligendi datam, ex ceteris
autem Cognatis, si nepotes supererint, non recte mulierem electuram propter gradus
fideicomissi praescriptos, Deficiente Vero gradu nepotum ex Cognatis, quam Velit
personam eligi possit.

112. Y la flor. sobre este testamento Dize, fideicomissum relictum pluribus, Vel Vni ex eis
intelligitur primi Deficientibus, et inter personas, inter quas est affectus ordinata
ordo scripturae incipitur.

113. De manera que quando es in pectore scriptura se Collige affectione, o predileccion del
testador, no porque Despues del mismo testador conceda facultad de elegir, se ha de poder
elegir el mas remoto, desandando al mas predilecto, siendo Verdad, como lo es, q. el Vinculo
que resulta de la prohibicion, ac por Consequens la facultad de elegir, se ha de regular
segun los grados, y segun la prelación del Vinculo gradual. Una enim pars, et clau-
sula testamenti ab altera Declarationem recipit, et Una substitutio declarat aliam.
Reglas Vulgares, y principios asentados, que se perquirieran, si omisso proximior se
pudiera elegir el mas remoto, et intestatore daretur in Continentia Correctio, haviendo
dado a entender su afecto.

114. Y que quando en un mismo testamento hay entrambos fideicomisos, como aqui pretende
Don Christoual que los hay, no puede elegirse el mas remoto de la familia, omitien-
dose el mas proximo, sin reparar en el fideicomiso gradual. Doctrina es expresa del
Fuero quib. 38. m. 18. Donde citando infinitos Auctores Dize así: Declaratur ite casus
Ut procedat; Quando solum inductum et fideicomissum in eorum alienationis, nam quan-
do esset inductum etiam fideicomissum simplex, et absolutum in eorum mortis, proximior
esset admittendus, nec data esset electio prohibito alienandi, et relinquendi remotiori
ad exclusionem proximiorum. Quon. et.

115. Y esto tiene por fundamento Una razon conduyente, hoc est, q. el poseedor con solo contra-
uencion privaria de los bienes al sucesor legitimo della, y al mas predilecto, y sta fuera
inequidad, segun diximos sup. n. 87. huius articuli, pues ni por la contrauencion del posehe-
dor Deso de ser predilecto el especifico nombrado, ni fue causa de la contrauencion, ni
tuvo culpa, ni fecho alguno en ella.

116. Esto supuesto, la linea mas predilecta, y la mas proxima por linea masculina de dona
Beatriz Despuig testadora, fue la de la hija, y descendiente de Pedro Lambay Despuig, y mu-
chomas predilecta, y mas proxima, q. la de Jayme, ni la de Aulias.

117. Para prueva de esto es fuerza reparar en el Arbol, que al principio desta allegacion se
daba

Exahe y en lo q. está prouado en proceso, y tambien en el modo de la Disposicion de la
testadora porq. primeramente Don Jayme Despuig (tio q. fue de la testadora y herma-
no de Juan Despuig su padre) tuvo tres hijos, el mayor fue Don Pedro Samboy Despuig
como consta por el testamento de dicho Juan Despuig, ibi: En quanto a los hijos mayores
del dicho Mosén Pedro Samboy Despuig hermanos mayor de aquel, y hauiá hablado
de Ausias, del qual Don Pedro Samboy Despuig decien de don Jeronymo Sans.

118. El segundo fue Ausias el mayor padre de Jayme y Ausias el menor; el tercero
se llamó Don Bernardo, que fue Maestre de Monterá. Asi que el Conde de Albalat como
descendiente de Ausias, Doña Ana Despuig, y Doña Ana Ferrer, como descendien-
tes de Jayme, Decien de todos los de un hermano segundo, que fue Ausias el mayor
pero Don Jeronymo Sans decien de del hermano mayor, y hijo primero, q. fue Don
Pedro Samboy Despuig.

119. Y aunque todos los Decien de dos hermanos, pero por Descender Don Jero-
nymo del hermano mayor, se puede decir que es mas proximo, respeto de serlo
para la sucesion.

120. Esto se proua de una Doctrina de fusario quest. 352. n. 2. c. 3. donde dize q. en materia
de fideicomiso, los grados no se consideran respeto de la sangre, sino respeto de la sucesion
de tal manera q. si dos están en un mismo grado de parentesco, y al uno se excluye de
la sucesion el estatuto como si dicesemos por ser hembra, sera Verdadero decir
q. el otro es mas proximo, y q. está en primer grado, ibi: et ratio est quia in materia fi-
deicomissaria non consideratur gradus respectu sanguinis, sed respectu successionis, locin.
Sen. cons. 249. col. 13. Vers. Decimo textus probat, et cons. 252. ante n. 18. Corne. cons. 230. col.
9. in fine lib. 1. Peregr. cons. 44. n. 16. lib. 1. Ideo licet filius, et filia sint in pari gradu re-
spectu sanguinis, in eadem forma statuti in successionem non concurrunt, filius dicitur
esse in primo gradu, et filia in secundo. Ruin. cons. 120. n. 11. lib. 1. cons. 117. n. 8. cons. 151. n.
14. et seq. lib. 2. Curt. Iun. cons. 125. n. 1. de ban. Sen. cons. 113. n. 3. lib. 1. Ludouic. Molin. lib.
3. de Hispan. primogen. cap. 8. n. 12. Quos refert, et requiritur Peregr. d. cons. 44. n. 12. lib. 1. Vbi alio
adducit, et in tract. de fideicomis. art. 15. n. 49. ante finem.

121. Lo mismo Dixo el mismo fusario quest. 352. n. 10. ibi: Nec dicatur femina in eodem gradu
esse cum masculo, nam proximitas quoad masculum et feminam eui dem gradu conside-
ratur respectu successionis intestate, ita ut masculi ante statuto dicantur esse in primo
gradu, femine in secundo; y lo proua de Bal. Arat. Ioan. Sen. Paul de Castro, Curt.
Iun. Ruin. Ludouic. Molin. y Peregrino, en sus propios lugares que allí se fiere, et
es notanda dicho Proximitas.

122. Luego si el mas proximo es el que primero puede suceder, aunq. sea y qual en grado de
parentesco con otros, bien lieto es q. en este caso si concurrieran Don Pedro Samboy Despuig
y Don Ausias el mayor, que llamaramos mas proximo a Don Pedro Samboy, por se-
her

hermano mayor, y hijo primogenito de Don Jayme, y por consiguiente los descendientes de
Dicho Pedro Samboy primogenito Vendrian a ser mas proximo pariente de la testadora, q. no
los descendientes de Ausias, q. lo son de hijo segundo, y hermano menor.

123. Esta misma razon y doctrina de fusario la aplicamos a la pretension de don Juan Rotla
para q. se vea q. su derecho es de ningun momento, considerado el de Don Jeronymo San,
pues dicho Don Jeronymo es hijo de Don Juan San de la Hara Varon, y hermano mayor de
Doña Beatriz San, cuyo nieto es dicho Don Juan Rotla.

124. Luego Don Juan Rotla, aunque descendes de Doña Beatriz hembra, como por ser hermana
segunda, hallandose Don Jeronymo hijo de Varon, y hermano mayor, por ningun caso puede
pasar su pretension adelante, aunque sea descendiente de la hija de Pedro Samboy, mayor
monter en Bienes que no permiten Division alguna, y que ha de gozarlos todos los
solo poseedor.

125. Y aunque la proximidad queda bien prouada con lo dicho, no se proua menos bien la pre-
dileccion, segun la disposicion de dicha testadora, pues por ella consta q. amaba la linea de
Pedro Samboy, que la de los hijos de Ausias.

126. Suponiendo que al tiempo y quando Doña Beatriz Despuig murio, y a don Pedro Samboy
Despuig era muerto, y sin hijos Varones.

127. De aqui se colige que como al tiempo de la muerte de Doña Beatriz, y a don Pedro
Samboy era muerto, y sin hijos Varones, y solo vivia Ausias con hijos Varones, non tam po-
tior, quam solus inuentus fuit Ausias. Et qui potior, in pignus habeat. Pretatio enim
non datur, nisi inter duos extrema, y hallandose entonces solo Ausias, no puede llamarse
predilecto, mas potius si don Pedro Samboy viviera, o le huvieran quedado hijos Varones
es sin duda q. lo huviera preferido a Ausias, y a sus hijos.

128. Y porq. esta predileccion de la linea de Samboy queda manifiesta, se proua, de q.
con no haverle quedado al dicho don Pedro Samboy, sino solo don hijas hembras, y con se-
ya muerto quando Doña Beatriz hizo su testamento, prefirio sin embargo la hija
de dicho don Pedro Samboy Despuig a las de Jayme y Ausias. Despuig: indico bien
evidente de que si como don Pedro Samboy Despuig solo hijas, o de sus hijos Varones, no le
acordara de Ausias, ni sus hijos, sino a falta de descendientes de dicho don Pedro
Samboy, pero al fin, como solo Despuig hijas, y quando murio Doña Beatriz vivia
Ausias, su primo hermano, q. estava un grado mas proximo en parentesco con dicha
Doña Beatriz que no las hijas de dicho don Pedro Samboy, pareciole preferirle
pero solo por ser Varones, y de tal manera q. con las hijas de dicho Pedro Samboy o a
fin a la clausula del fideicomiso, sin acordarse de hijas de Ausias, ni de hijas de sus
hijos, ni aun nombrarlas.

129. Luego muy bien podemos decir q. la linea de Pedro Samboy fue la predilecta, y
mucho mas q. la de Jayme, ni Ausias, y q. aunque esto, como por la mayor proximidad
de

De parente. Deue ser preferida, y elegida, aun en caso que huiera aqua fideicomiso electius, q. como hauiamos prouado no le huus, sino tanolamente gradual.

Articulo quinto y Ultimo.

Que la linea de Jayme no ha podido prescribir, ni obs-
tan las Sentencias q. se han dado en estos Pleytos.

1. Doctrina sin disputa es, q. el que iure proprio, Vel es propria persona pretende Venir y poseher algun derecho, no le obsta prescripcion alguna, y por esta misma razon dicen los Doctores q. el fideicomiso, o maiorazgo por ningun caso, ni tiempo puede prescribirse en perjuicio de los sucesores, ita Doct. Cances Variar. vol. to. 2. cap. 3. de priuileg. n. 24. ibi: et sic cum eius quidquid sunt Veniant iure proprio ad dictum priuilegium negligentia Civium preteritorum in non utendo dicto priuilegio, non potuit cum bus qui non dum erant, et sic non poterant dicto priuilegio uti macere, ut traditur de iuri- bus maioratu feudalibus, et fideicomiso, subjectis que non prescribuntur in preiudicium successorum, qui ad dicta bona iure proprio Veniunt, Ut notat Anton. Com. in l. 40. Pau- xi n. 90. Ant. Fab. de prescrip. conlus. 13. lib. 5. multo, ce fert Pinel. in Authent. nisi Enienali, n. 35. C. de bon. matern. Alex. de mayor. par. 4. q. 2. Matenc. l. 8. et 7. glo. 5. Com. do. lib. 5. Recop. Dixag. de retrad. lib. 2. §. 1. glo. 2. n. 49. Lupa in §. 56. in rubric. de De- notation. inter Vir. et Uxor. qui omnes mouentur per regulam illam, impedito agere non con- currit prescrip. l. 1. C. de annali. exep. itaq. ad ut. iuris in hoc caso non obstat.

2. Si bien es Verdad q. algunos ha querido decir lo Contrario, quanto a la prescripcion im- memorial (porq. de la q. no se a nadie ha dicho lo contrario) satisfase el mismo Canc. en el numero 20. Diziendo, Verum falluntur, q. lo prouea de Peregrino Cons. 28. numero 17.

3. Dize la misma razon en una question q. haze a este punto, cuyo titulo es, Prescribi- turum p. omne bona subiecta fideicomiso, y es la 528. y en el n. 4. Dize, et impetitur De qua agimus, Ut contra fideicomissarium non concurret prescriptio, ita scribunt Crot. in l. filius fam. §. Quia non 143. et ibi Rip. n. 116. et Alciat. n. 48. ff. de Legat. 1. Pinel. in Auth. nisi Enienali, c. de bonis maternis, Alex. Cons. 101. n. 21. lib. 7. Dec. cons. 267. n. 4. Curt. Lun. Cons. 181. n. 5. Grat. con. 21. n. 36. et sequenti. et Cons. 4. n. 6. lib. 2. Paris. cons. 23. n. 199. lib. 1. Nat. con. 432. n. 5. et 7. Rimin. Lun. con. 514. n. 43. Dec. cons. 60. n. 3. lib. 1. Menoch. Cons. 904. n. 60. et sequent. et ibi agit de maioratu etiam cons. 1035. n. 6. et Cons. 1118. n. 11. et sequenti bus, Ludouicus Molin. de Hipan. primogen. lib. 4. c. 10. n. 3. Vbi de mayoratu, Ant. Fab. de prescrip. conlus. 13. n. 11. Petr. de fideicom. q. 14. n. 157. 164. et seqq. Preti de interpret. Ultim. Vol. fol. 374. n. 25. et sequenti bus, Peregrin. de fideicom. art. 4. in. 16.

4. Quando otros bienes no fueran de fidei comiso, sino libres, Certissima quidem iuris est, que para poderse prescribir era necessaria buena fee, y esta no la han podido tener

Los Descendientes de Jayme, porq. si en Virtud del Testamento de Doña Beatriz, de que han tenido Ciencia explicita, han pretendido poner, por el mismo Testamento les ha Contado q. Jayme Despuig fue instituido heredero, con condicion q. casase con muger de Cauanilla, o Villaxata, y tambien con Condicion q. sobreviniese al Governador Luy. de Cauanilla, y no haviendo podido ignorar dicho suceso de Jayme q. ninguna de entrambas Condiciones se Cumplio. pues el Governador sobrevivio a dicho Jayme y dicho Jayme no casó con muger de la familia de Cauanilla, o Villaxata, por lo qual es sin duda q. aung. los bienes fueran de una naturaleza prescriptible, on este caso no pudieran estar prescriptos por los de la linea de Jayme. l. non et feren sui ff. de transactionibus.

5. Demas q. la prescripcion es tan odiosa que numquam presumitur nisi probetur, Bald. tractatu de prescripti onibus in 3. particula 3. p. principij in fine, Paris. cons. 27. m. 89. lib. 1. Crav. cons. 29. in fine, et cons. 201. m. 29.
6. Que por esto dixo Bald. cons. 450. super primo lib. dubio 4. q. en duda se ha de juzgar, y pronunciar contra el q. se funda en la prescripcion.
7. Y tambien que en Duda se ha de presumir, que el que allega la prescripcion no tiene buena fe, ni la demas Calidades q. para la prescripcion se requieren, lo dicen Bald. y Paris en los Lugares citados.
8. Y porque esta excepcion entendemos que la parte Contraria no la ha de oponer, ni poner, por ser tan inrubicante, no la esforcamos, mas aung. pudiáramos, por ser tanto lo que sobre esto hay escrito.

Quanto á las sentencias q. hasta hoy se han dado en este pleyto.

9. Con lo q. hauemos dicho en los articulo antecedente que osea satisfechora todas las sentencias q. hasta hoy se han dado sobre esta Baxonia, pero para q. se vea el engano que tuvieron, y el poco fundamento de sus motivos, respondemos a cada una della, y esto remissive a lo mismo que hauemos dicho, asi porq. no repetamos doctrina, y pruevas, como para evitar lo superfluo.
10. De quantas sentencias se han dado, la primera q. fue por ante el Justicia Civil de Val. q. se dio en 26. de setiembre de 1530. en favor de Don Pedro Despuig hijo de Jayme, y la q. se dio en la Real Audiencia en 18. de Mayo de 1549. confirmando la del Justicia Civil, y la q. se dio en 11. de Diciembre de 1558. en la misma Real Audiencia en favor de Don Lascar Despuig, han recebido engano, en parecer q. de fideicomiso haia sido en favor de la agnacion y familia de Despuig, pues a esto quedo expuesto sup. art. 4. a m. 104. donde hauemos prouado q. dona Beatriz Despuig en su Testamento no se acordó de la agnacion, o familia de Despuig, sino tan solamente de la tres lineas por ella Contempladas, ni pudo tener se fin quien llamo expresamente hembras, como vemos que

que han llamado a las hijas de Pedro Samboy, con exclusion, no solo de las hijas de Jayme y Ausia, sino tambien de qualesquiera parientes suyos de linea masculina, y de la misma familia y renombre de Despuig.

11. Y es bien cierto q. si huiera querido Disponer en favor de la agnacion, no hubiera llamado hembras, pues las hembras son fin de la agnacion, como Dile Jusario Questioni 346 numero 6.

12. Sin q. a esto obste el haver impuesto la testadora (refiriendose a la Clausula del testamento de Juan Despuig) la obligacion de nombre y armas al hijo Varon de la hija de Pedro Samboy q. huiera de suceder en sus bienes y herencia. Porq. de aqui mismo se Colige q. solo quiso Conservar la memoria, pero no favorecer la agnacion, pues dicha obligacion de nombre y armas tan solamente la impuso en el primer hijo de las hijas de Pedro Samboy, y no en los demas descendientes della, con estar todos llamados gradual y perpetuamente.

13. Demas q. aung. en todos huiera puesto dicha obligacion, no de alli se colegia haver querido favorecer su agnacion, y familia, pues teniendo, como entonces tenia Dona Beatriz otros parientes agnados del mismo renombre y de su misma Cepa, que eran los antecesores de Don Christoval el no haverse acordado dellor, y haver llamado hembras, e no haverse acordado de la agnacion, pues aung. a todos los descendientes de las dichas hembras les huiera puesto obligacion de nombre y armas, finalmente eran descendientes de hembras, et in rei Veritate de diferente familia y apellido.

14. Y aun por ningun caso puede defenderse que Dona Beatriz huiera querido hacer este fideicomiso en favor de su agnacion y familia, ante bien la familia q. mas quiso favorecer Dicha Dona Beatriz fue la de Cananilla, pues tan precisamente les obligo a Jayme y Ausia el menor a q. casasen con muger q. fuese de dicha familia de Cananilla.

15. Y paraq. se vea q. lo q. en estas sentencias sintio la Real Audiencia fue por haverse inclinado a esa opinion, mas q. por tenerlo por cosa cierta; La misma Real Audiencia sintio lo Contrario en la sentencia q. pronuncio en 12. de Noviembre de 1597. en favor de Dona Violante Despuig nieta de Jayme; donde Dixo q. La Testadora en este fideicomiso no havia considerado la agnacion y familia de Despuig, ni de la Clausula alguna del testamento podia Collegiarse tal cosa; ibi: Quatum et, testatricem in hoc suo fideicomisso non habuisse rationem agnationis, cum ea colligi non possit ex aliqua parte clausule hereditarie testamenti illius.

16. Y q. contempló principalmente la familia de las tres lineas Contempladas lo Dize ibi: Ac per consequens cum prohibitio sit simplex facta omnibus suis successoribus, contemplatione familie illorum, Vipot. Despuig, et signatim Ausie, Senioris Descendenciam, et Liberosum illius, et filiarum Petri Samboy, de quibus omnibus paulo ante fuerat locuta.

17. Y paraq. Dicho fideicomiso no deve considerarse en favor de toda la familia de

De Despuig, trahere rationes muy Concluyentes, q. alguna della no hauemos querido tocarlas hasta agora, por darles su proprio lugar, y calificación.

48. Dize pues dicha Sentencia que no puede de iure contemplada la agnacion, hauiendo llamado Varones y hembras, como fueron los Varones de Auzia, y las hembras de Pedro Samboy, ibi: Promiscue enim Vocantur tam masculos agnatos Auzie seniori, et eius filios, quam femina filias Petri Samboy, estantibus eo tunc quamplurimis agnatis masculis. Y dize admirablemente, pues si al tiempo q. hauiamos agnatos de la misma familia y Casa de Despuig, no se acuerda dellos, y llama a las hembras hijas de Pedro Samboy, y por ningun caso puede de iure, ni defendrase que contempló la agnacion, o familia de Despuig.

49. Vltorius (Dize dicha Sentencia) quando en caso de Contrauencion llama almas proximo de linea masculina, no dize que los demas descendientes y Successores de este hayan de ser de linea masculina, ante acaba con el llamamiento, aunque con la misma prohibicion de enagenar; luego a este puede sucederle qualquiera hembra, y a quella otra q. ac por Consequens no quedar memoria alguna de dicha familia: ibi: Etiam appositis Verbis de linea masculina, que sine dubio non faciunt Censeri habitam rationem agnationis, signanter in occurrenti Casu. Vbi post proximiores de linea masculina, semel ad minimum in casu Contrauentionis, non progreditur successio ad alios proximiores. Vel descendentes illius per lineam masculinam, sed in ipso primo proximiore admisso, Vocato finitur, excepta tamen eadem prohibitione, Vt dictum est.

50. Vltorius (pronque la dicha Sentencia) la dicha testadora, antes de instituyr a Jaime y los demas, instituyó por su here dero a Luis de Cauanilla, quiesca extraño, y de otra diferente familia, ibi: Et predictis omnibus pretulit Ludouicum Cauanilla extraneum hominem, et alterius familie, y in grauarle en nombre ni armas. Y es bien cierto q. no le instituyera, si huiera contemplado la agnacion.

51. Vltorius, la palabra, Successores proximiores, comprehende Varones y hembras, ibi: Et Verbi Locuta fuit talibus, Nepotes, Successores proximiores, que pariter masculos, et feminas comprehendunt, et ad Vtrumq. Sexum eo proprietate sexonis, aut secundum Vnum Communem loquendi referentur.

52. Y finalmente dize, q. hauiendo dicho la testadora aquellas palabras, que de Justicia podria Venir a la succession de mis bienes, las quales forzosamente han de entenderse de la succession ab intestato, y por conseqüentes aui de Varones, como de hembras, por ningun caso puede entenderse contemplada la agnacion, ibi: Signanter additis illis Verbis, qui de iure Venire possint ad successionem bonorum testatrix, que sine dubio de successione ab intestato intelliguntur, et Consequenter eam de masculo, quam de femina Cum de iure ab intestato nulla sit Sexus Differentia.

53. De manera q. La Real Audiencia por todas estas razones y motiua Sintis, y pronuncio, q. en este fideicomiso no hauiamos contemplado la agnacion Dona Beatriz. Y a todo esto reañado lo q. hauemos dicho sup. á m. 10. art. 4. Con lo qual se conuencen las

Sentencia referida en esta parte.

24. A donde debe congoño q. dichas sentencias sentencias padecieron en lo q. queda refe-
rido, y impugnado, tambien con parecer y sentencia de la misma Real Audiencia re-
cibio engaño la sentencia del año 1578 q. se dio a favor de Don Juan de Sepulga, en
aquella parte q. dijo q. por haver Juan de Sepulga casado q. en su hacienda sucediere
alguno de la familia de Sepulga, quise q. su hija no tuviese hijos Varones, sino hembras,
esta vez casaron con alguno de dicha familia, y que por esto se puede muy bien creer que
Dona Beatriz, queriendo conformar con la Voluntad de su padre, al hijo de Au-
liar q. haian de ser sus herederos, le quito en el Codicilo la obligacion que le ha-
bia puesto en el Testamento, de haver de casar con muger que fuese de la familia
de la Cavaquilla, aunque en el proq. ois. p. no se menciona al arbitrio q. se dio.

25. A este motivo queda bastante satisfecho con lo q. se dio en el articulo primero a
mencionar. Pero para q. de Mea quan poco reparo la Audiencia en lo q. en esta parte dijo
el Digno de advertir que con tantas sentencias q. en este pleito se han dado, ninguna
de q. se dio para averiguar si el dho. testador a la Condicion en el Codicilo, o no, sino
q. viendo q. de la parte no tratavan de este punto, no querian poner a averiguarle, y lo
que se dio para q. se dio esta sentencia, para q. se otorgase el intento, y por de-
mas que este fideicomiso fuese de ageracion, no se dio tan por los Cabellos. La
prueba, Diciendo que la Condicion de casar con muger de Cavaquilla se recuso
en el Codicilo.

26. En prueba de q. esto solo fue en dho. prueba para su intento, y que esta fue
la causa por la qual se dio de supponer que quando esto fuera asi, de estar casada
la Condicion en el Codicilo, lo que es tan ageno de la Verdad, como haueamos probado,
senia por lo menos la dicha clausula del Codicilo, tanta duda, y conparidad q.
era a fuer de antes alguna salida, o interpretacion, y Vestirla con algun motivo.
Pero como no podian dar razon q. fuese a proposito, arrojaron desnuda la propo-
sicion (como dicen) Salga lo q. saliere. Y asi ninguna otra sentencia de las que de-
pues se pronunciaron, hizo caso de esto, ni lo tomo en la boca ni aun las partes, que
pudieran e forcarlo para prueba de su intento, lo hizieron, con que suelen cal
vel apoyar su pretension en cosas inauditas, pues se esta muy bien esto a la
parte que al fue.

27. Luego bien dijeron q. fue mendigando para el hecho mano de esto, mayormente sien-
do tan contra la Verdad lo q. en el motivo se dize.

28. Y q. lo truxera por los cabellos, patet, co. ca, por q. Dize dicha sentencia, q. el haver
Donna Beatriz casado en el Codicilo, dicha condicion, fue para conformarse con
la Voluntad de su padre, q. quise q. su hija no tuviese hijos de dicha Donna Beatriz casaran
con quien fuese de la familia de Sepulga, ibi: Et quibus Dize Despues de haver re-
ferido la Voluntad de Juan de Sepulga Creden dum, et Verosimiliter, dictam Beatricem

en dubio Voluisse se Conformare Cum Voluntate patris sui. Quod etiam Reprehendi-
tur. Lo q. quod, licet in suo Testamento Dicha Beatriz priuaret filios dicti Austri Te-
noria, caru si molent Contrahere matrimonium cum feminis domus de Cauanillas sua he-
reditate; tamen postea in codicillis illud reuocauit. 40

29. De manera q. por q. Juan Despuig quia q. su nieta hija de Doña Beatriz casara con
quien fuese de la familia de Despuig. Dize la Audiencia q. Doña Beatriz quito a los
hijos de Austria sobrinos suyos la obligacion de casar con muger de Cauanillas, como
si fueran lo mismo la hija de Doña Beatriz, que los hijos de Austria Despuig, y como
si para Conseruar la agnacion fuese necesario que los Descendientes de padre y madre
fueran Despuig.

30. Esto es lo q. pretendio la Audiencia con lo q. dixo, por q. si no, reparara en q. siendo he-
rederos los hijos de Austria Despuig, y aye Conseruaua la agnacion, aynq. se casaran
Con muger de Cauanillas. Luego no fue bueno el riguro q. la Audiencia hizo, quando
Dixo que para Conseruar la agnacion de Despuig quito Doña Beatriz en el codicillo
la obligacion de casar con muger de Cauanillas. Y tan lesos el uno la esta dora en esto
de acordarse de la agnacion, que despues de Jayme y Austria no busca otra de este apellido
sino q. llama a las hijas de Pedro Sambay, y fue justo castigo, pues ya q. para cobrar
lo q. no podia prouarse, quito la sentencia en su motivo dar a entender lo q. era ageno
de Verdad, fuese tambien la prouea sin apariençia ni rason alguna. 20

31. Tambien recibio engano la Sentencia que se dio a fauor de Doña Violante Despuig
en el año 1597. en aquella parte q. Dixo q. el fideicomiso gradual de la hija de Pedro
Sambay hauid expirado, por haue tenido hijo Jayme Despuig. Porque ha respondido
a esto en los articulos 3. y 4. donde ha uenido prouado q. para Con Austria el menor, es
Verdad q. expiro el fideicomiso gradual con la expirancia de los hijos de Jayme, pero para
Con las hijas de Sambay no expiro ni podia expirar, sino era temiendo alguna de las dos
lineas de Jayme y Austria sucesores Varones de Varones, porque en faltando esto, en-
traua la linea de Sambay.

32. Otra de q. se reparo en lo q. ha uenido dicho, el llamamiento de las hijas de Pedro sam-
bay no pudo expirar con la expirancia de los hijos de Jayme, por no haue podido poner
Dicho Jayme, en sus hijos, aui por no haue casado con muger de Cauanillas, o Villanua
Como por hauele sobreuiuido el Lourenador Luy de Cauanillas.

33. Ni tampoco pudo expirar con la expirancia de los hijos de Austria el menor, pues tam-
poco cumplio la condicion de casar, y si llamamiento expiro con la expirancia de los
hijos de Jayme, q. aynq. no pudiesen producir en el. Demas de no ser la hija
puesta en Condicion, solo los hijos de primer grada, sino todas las demas Descenden-
tes, y con calidad de haue de ser Varones, hijos de Varones. Como prouamos en el
Articulo Cercero.

34. Finalmente. La Sentencia del año de 1614. aynq. no quise poner a disputar el caso

De si este era fideicomiso de agnación, o no lo era: Pero recibió engañado, como otras Sentencias lo recibieron, en decir q. fue electivo, y q. por serlo se le había de adjudicar a Don Christoval Despuig, como pariente mas proximo por línea masculina, pues habiendo probado en el art. 4. q. no fue sino gradual, y q. quando huviera sido electivo, debiera haverse elegido la persona de Don Jeronymo Sans, como mas proximo por línea masculina de las tres contempladas, y como mas predilecto.

35. Y quando las sentencias referidas huvieran sido muy justificadas, no puede haverse perjudicado a Don Jeronymo Sans, q. hasta hoy no ha litigado, y con eso faltan de tres requisitos, dos, que deben concurrir para que perjudiquen, y daren la sentencia dada.

36. Los requisitos traen los jurisconsultos Paulo, y Ulpiano en la l. cum queritur, y en la l. si querente ff. de exceptione rei iudicate, ibi: Cum queritur, an hec exceptio noceat, nec ne, in praesentem est, an idem corpus sit. Lo segundo sup. y las mismas cosas. Cuantitas que eadem, idem ius.

37. Y la cosa sobre esta se dice q. esta identidad consiste en ser la misma cosa numero. Lo segundo q. sea la misma causa. Lo tercero, sea entre la misma persona q. litigan. Y de estas tres solo hay en este caso la una, hoc est la identidad de las bienes q. faltan las dos, hoc est la causa y las personas. La causa, porque los puntos fundamentos, y motivos, por donde se piden son diferentes, y nuevos, y no se han venido a do hasta hoy en este pleito, ni sobre ellos se ha pronunciado sentencia alguna con la persona, por q. Don Jeronymo Sans nunca ha litigado, ni los pleitos han sido uno entre los mismos descendientes de Jaime con Don Christoval Despuig: Con lo qual mudada la calidad de la persona, y los titulos de la pretension, no tienen a ser la Sentencia de ningún perjuicio ni obstaculo. Batason. 4 to. lib. 3. m. 4. Duches. to. 6. conel. 268. fol. 100. num. 12.

38. Y en duda de la sentencia dada a otros q. no litigan, se no se dan a se ha de pronunciar q. no les daña. Deu. con. 448. m. 41. Sov. Jur. con. 181. m. 88. lib. 2. et con. 75. m. 28. lib. 4. Quos refert Menoch. con. 502. m. 14. et con. 688. m. 40. et con. 904. m. 72. Y porq. entendemos q. en esto no hay duda, no se allega mas sobre ella.

Responese a todas las partes remissive.

39. Ex dictis satis clare liquet, an la mucha justicia de Don Jeronymo Sans descendiente de la hija mayor de Don Pedro Gambay Despuig, quel poco titulo que las otras partes pueden tener en Competencia de esta a las quales se ha satisfecho en el discurso de allegato.

40. Porq. primeramente Don Christoval Despuig queda reducido con lo q. se ha dicho en el art. 4. donde se ha probado q. este fideicomiso no fue agnativo para toda la familia de Despuig, sino tan solo para los descendientes de las tres líneas contempladas.

y esto por orden gradual y q. en prueba de esta Verdad lo hauiamos entendido asi la Audiencia de Valencia en la Sentencia que dio en favor de Dona Violante Despuig en el año 1597.

41. También hauiamos prouado en dicho artículo q. en este testamento no ha hauido fideicomiso elctiuo, y que quando lo huiera se hauiamos de elegir al paciente mas proximo y mas predilecto de las tres lineas, pero no Don Christoual, ni persona alguna de su linea porq. la palabra linea masculina, ni miro a la conseruacion de la agnacion, ni en todo el discurso del testamento se acordó della, ni de otra persona que de los hijos y descendientes Varones de Aulias el mayor, y de la hija y sus descendientes de don Pedro Sanboy Despuig.

42. También quedo escluido Don Christoual por la Concordia q. hizo con Dona Ana Despuig, y Dona Ana ferrer, conuiniendo en que se diuidiesen las rentas de dicha Baronia y lugares, y diuidiendolas actualmente, adjudicandoles a dichas donas Ana quinientas libras cada un año, y quedandose el con lo restante, sin q. se aproueche para no incurrir en la pena de la contrauencion el protesto que hizo, temiendo el año que de allí podia venirle, como largamente lo prouamos supra art. 4. a numero 59.

43. Quanto a la pretension de Dona Ana Despuig, si viuiere y de Dona Ana ferrer queda respondido en el art. 1. y en el art. 2. a principio, donde prouamos q. la linea de Jayme y todos sus descendientes quedaron escluidos, asi por no hauer Canas Jayme con mujer de Cauanilla, Villanua, como por no hauer sobreluendo al Loucna don Luy de Cauanilla, y como Caducata prima substitutione ob defectum Conditionis, et tere substitutiones a primas dependientes conuanti. Por esta razon Dona Ana Despuig y Dona Ana ferrer, como descendientes entrambas de Jayme quedaron escluidas de qualquiera derecho q. pudieran pretender.

44. Lo segundo quedaron excluidas porq. con la muerte de don Pedro Despuig, faltaron Varones en su linea, hauiendo la testadora querido q. lo de esta linea todos fuesen Varones, como hauiamos prouado en el art. 3. y siendo como son Dona Ana Despuig, hija de dona Dona Ana, y Dona Ana ferrer nieta de la misma q. por hauer muerto don Pedro sin hijos quedo unica y sola hija de Jayme, vino a faltar el llamamiento en esta linea.

45. También quedaron excluidas entrambas donas Ana por la Concordia que entrambas hicieron con don Christoual Despuig en el año 1615. Por la qual vinieron bien en q. las rentas de dicha Baronia y lugares se diuidiesen, como desde entonces se diuidieron contra la expresa voluntad de la testadora. Con lo qual vinieron a incurrir en la pena q. dicha testadora impone en su testamento, diciendo q. el q. diuidiere, o intentare diuidir, quedaria privado de sus bienes y herencia.

46. Quanto a la Pretension de don Luy ferrer Conde de Albalat, queda respondido

y satisfecho en todos los articulos q. se han visto. Porq. en el primero se ha prouado que quedo escluida la linea de Ausias, por no hauer cumplido con la condicion ni hauer casado con Muger de Cauanillas, como la Testadora quiso, y mando expresamente.

47. Y en el articulo segundo prouamos q. en fuerza del Compromiso y sentençia, que aprobo, y amologo Ausias, y lo obedecio su hijo Don onofre, quedo excluido el Conde de Albalat, y qualquiera descendiente desta linea de Ausias, por hauer sido hembra la primera que pidio, q. fue doña Camila, y en concurso de hembra, estan preferidas las de Don Pedro samboy.

48. Tambien quedo excluida esta linea por hauer faltado la condicion, sub qua fuit institutus Ausias, hoc est, si Jayme moria sin hijos, que haviendo muerto con ellos, q. fueron Don Pedro, y Doña Ana, no podia tener lugar su llamamiento.

49. Ultimamente, quanto a la pretension de Don Juan Rotla, queda respondido supra art. 4. a m. 118. donde diximos, q. como nieto de Doña Beatriz Sans y de Rotla, no podia pedir, hallandose Don Jeronymo Sans, que pide, asi como mas proximo de la hija mayor de Don Pedro samboy, como por hijo primo genito del hermano mayor de dicha Doña Beatriz Sans y de Rotla, q. asi por hermano mayor, como por don Varon, y Doña Beatriz hembra fue el legitimo sucesor de este derecho, mayormente en bienes de esta calidad, q. por no permitir Division, y hauer de ser forzosamente de solo un poseedor, es fuerza q. haviendolos dos hermanos haya de suceder el mayor, si entrambos fueren Varones, porque si no lo fueren, aunq. la hembra sea mayor, por la calidad del sexo ha de preferir el Varon, aunq. fuere menor; Y en este caso concurren entramba cosas en Don Juan Sans padre de Don Jeronymo, hoc est, hauer sido Varon, y mayor. Con que la pretension de Don Juan Rotla viene a ser por esta parte de ninguna subsistencia, y fundamento.

50. Estos son los titulos q. Don Jeronymo Sans tiene para prouea del poco espuesto titulo, con que Don Charlotat Despuig, posehe esta Baronía, y lugares, y con quan poca razon esta prouada dicho Don Jeronymo de bienes, que le tocan tan devidos. Y fiado asi en lo docto, y recto de quien lo ha de juzgar, como en su mucha Justicia, se Promette la sentençia a su favor, como lo esperamos. Salua censura etc.

Las clausulas de las escrituras q. para la intelligencia deste Pleyto hazen al caso, son las siguientes.

Clausula hereditaria del Testamento de Juan Despuig recibido por Guillermo Tobia not. a 15. de febrero año de 1496.

51. Todos los otros mis bienes muebles, sitios, y remouientes, Deudas, derechos, y acciones, a mi pertenecientes, y pertenecer pudiendes, o Deuidos, leuoz, o Cerca, agora, o en lo

Re

Venidero, por qualquier Titulo, Causa, manera, exáton, Roy, e Deseo á la Dicha
Beatriz Despuig mi hija legitima y natural, y hija de Dña Violante Marañón,
y muger que es la Dicha hija mia del Dicho Mosen Luis Caranilla mi yerno, y Al-
bacea arriba nombrado, con los Vinculos y Condiciones siguientes, á saber es. que
la Dicha hija mia, y heredera mia tome, y reciba toda la renta y frutos del dicho
mi Lugar de Alcantara, y de todos los censales y otros frutos, y rentas de mi casa
y herencia, y de aquellas dichas rentas y frutos quite los cargos que tengo y tendré
en la casa y herencia mia, aquellos cargos empero que yo hago con carta de gracia, y
Despues que todos los dichos cargos, en que yo soy obligado, sean quitados, reciba y
haga á toda su voluntad de toda la renta y frutos de la dicha herencia y casa mia: y
muriendo dicha mi hija y heredera sin hijos Legitimos y naturales (lo que Dios no quiera)
quiero y mando que la dicha hija y mi heredera pueda estar, y hacer á su voluntad
de toda su dote constituida al dicho su marido al tiempo que se casaron. Pero quiero
y mando que si la dicha hija muere con hijos Varones, Uno, o, muchos, que el Uno
de los hijos que eligiere la dicha mi hija, sea mi heredero en el segundo grado, con
tal Condicion que el dicho hijo de la dicha mi hija legitimo y natural, y nieto mio
sea tenido tomar mi cognombre y armas de Despuig, sin otra mixtura, que no pue-
da poner en la dicha armas, y sino lo hubiere, quiero que aquel pierda la dicha
mi herencia, y venga almas propinquas pariente mio del dicho cognombre de
Despuig. Y si hijo, o, hijos Varones de la dicha mi hija Legitimos y naturales no hu-
viere al tiempo de su muerte, como Uno de aquellos, quiera, quiero que sea mi heredero
el que eligiere la dicha mi hija, asi como está dicho, Y si heredera hija legitima y na-
turales, Una, o, muchas, en el dicho caso, quiero y mando que la dicha mi hija pueda
elegir Una de las dichas su hija, y nieta mia, por mi heredera, y el primer hijo na-
cedor de la dicha hija y nieta mia legitimo y natural sea mi heredero, y haya de
tomar el Cognombre y armas de Despuig, sin otra mixtura, o á lo menos la dicha
hija mia heredera case la dicha su hija nieta mia con alguno de los parientes mia
mas cercanos, teniendo el dicho Cognombre de Despuig. Y así mismo quiero y mando
que la Dicha Violante Marañón mi muger juntamente con la dicha mi hija y
suya, y mi heredera, de por si, o Juntas tengan y rijan el dicho mi Lugar de
Alcantara, y reciban los frutos y rentas del, y de toda mi casa, y de aquellas dicha
rentas y frutos sea pagada y satisfecha mi muger de los dichos quatro mil sueldos
de renta que yo le deso arriba, y todo lo demas que estuviere de las dichas renta y frutos
se convierta en quitamiento y quitamientos de todos los cargos que yo pago y res-
pondo por carta de gracia, y despues que los dichos cargos fueren quitados, la dicha
hija mia heredera pueda hacer de todas las rentas de mi herencia á su voluntad.
Y si caso fuere que la dicha hija mi heredera muere así como he dicho, cada y quan-
do sin hijos, ni hijas, ni otros Descendientes Legitimos y naturales, Y en dicho

6
Tiempo Viviere Beatriz Despuig mi hermana, muger que fue de Mosen Luján Soler
Cavallero, quiero y mando que la dicha mi hermana tenga y reciba los bienes de la
dicha mi herencia por toda su vida, y de los frutos, y rentas así mismo quite los car-
gos de la dicha mi casa; Y despues de la muerte de la dicha mi hermana, quiero y man-
do que los dichos bienes y derechos misos sean de Mosen Pedro Samboy Despuig, y Au-
tias Despuig hermanos y sobrinos misos hijos de mi hermano, por iguales partes entre
ellos distribuidos por sus vidas; Con tal vinculo, y condicion, que si en el tiempo que
los dichos Pedro Samboy Despuig, y Autias Despuig mis sobrinos muriesen, y la
dicha hija y heredera mia fuere viva, y sobreviniere a aquellos, quiero y mando, que
en el dicho caso, dicha hija y heredera mia, sea mi heredera Universal de todos mis
bienes y derechos, y pueda hacer de aquellos a su voluntad perpetuamente, porque
yo confio de ella mucho, que muriendo sin hijos, ni hijas, ni otros descendientes, no lo
quitara a los mas propinquos parientes misos, y del cognombre de Despuig, desandolo
a su buena Direccion. Empero si la dicha hija y heredera mia muriere sin hijos, ni
otros descendientes Varones, o hembras antes que mueran los dichos Pedro Samboy
Despuig, y Autias Despuig mis sobrinos, quiero y mando que los dichos Pedro Sam-
boy Despuig, y Autias Despuig sean mis herederos por su vida, y despues de la
muerte de dicho Pedro Samboy Despuig, sea mi heredero su hijo primogenito Varon
y tome y tenga mi nombre y armas de Despuig, sin otra mixtura de otro nombre, y si
el dicho primogenito hijo del dicho Pedro Samboy Despuig cada quando que muriere
sin hijo Varon, y sobreviniere a aquel otro hijo Varon, quiero y mando que la
dicha herencia venga y sea del otro hijo Varon que le sobreviniere y así se siga
del uno al otro hasta el postrero. Y si el dicho Pedro Samboy Despuig muriere cada
quando sin hijos, ni otros descendientes Varones de legitimo matrimonio, en dicho caso
quiero y mando que dicha mi herencia venga y sea del dicho Autias Despuig mi so-
brino, si viviere y si no viviere, quiero y mando que dicha mi herencia venga
y sea del primer hijo Varon del dicho Autias Despuig, y así se haga del uno en
otros si mas hijos tuviere hasta el postrero de los hijos Varones del dicho Autias
Despuig, como arriba se ha dicho en quanto a los hijos Varones del dicho Mosen
Pedro Samboy Despuig y su hermano mayor; Y si no hauxa hijos Varones de los
dichos Mosen Pedro Samboy Despuig, y Autias Despuig Legitimamente y naturales en
el caso, quiero y mando que la dicha mi herencia venga y sea de las hijas del
dicho Mosen Pedro Samboy Despuig, con las condiciones susodichas; A saber es, que
el primero hijo nace donde aquella Varon tome y tenga mi cognombre y armas
de Despuig sin mixtura alguna. Y si de la dicha hijas del dicho Mosen Pedro Sam-
boy no hauxa hijo alguno Varon de la primera hijas de las otras que seran despues
de aquella cada una en su grado el dicho hijo de la hija del dicho Autias Despuig
sea mi heredero. Con las condiciones susodichas. Y este es mi Ultimo y postrero
testamento.

Testamento etc.^o

De que de dicho Testamento hizo el mismo Juan Despuig Un Codicilo en 11 de Enero de 1500. recibido por el mismo Guillen Tobia nacio, por el qual se Osea a Doña Beatriz Despuig su hija libre facultad de disponer de la Baronía de Alcantara y de sus bienes, en la forma q. mas bien le pareciese.

Cláusula hereditaria del testamento de Doña Beatriz

Despuig, recibido por Bernardo Nacio not. a 27.

De Noviembre, año de 1509.

53. En todos los otros mis bienes muebles, selentes y semovientes, Ruedas, Derechos, y acciones a mi pertenecientes, y que me puedan pertenecer. Tesoro, o, cerca, aora, o, en lo Vniuerso, por qualquier titulo, causa, manera, o, rason. Heredero mio propio, y Vniuersal hago, e instituyo por Derecho de institucion, a saber, es, De Vida, aquel tan solamente, al dicho Mosén Luy de Caranillas Caudero marido y Señor mio, Con las Condiciones siguientes, y no de otra manera; A saber, es. Que el dicho Señor Governador haya de dar y pagar cada Vn año a Mosén Auizias Despuig Cauallero primo hermano mio Ley mill sueldos de renta en dos pagas, empezando la primera paga Vn año despues que sera cumplida todo lo de mi marmesoria; Y aun con pacto y Condicion que el dicho Señor Governador sea tenido cada Vn año, durante su Vida, a pagar ordinariamente los Cargos que estan sobre dicha mis tierras, y Lugares de Alcantara Benesides, y el Rasol, de tal manera que si el dicho Señor Governador marido mio dentro de Vn año deuida qualquier pension, o, paga, no pagara aquella, a saber, es. Que, y por todo el año siguiente no haia pagado todo lo que sera deuido del año antecedente, en tal caso, reuoco, y anullo la dicha herencia de vida de aquel por mi a el hecha, y en tal caso quiero que suceda el dicho Mosén Auizias Despuig mi primo hermano. Y por quanto la intension y Voluntad mia es que sea sacada Vna Acequia del Rio del Jucar, para regar Ciento tierras de dichos Lugares de Alcantara, Benesides, y el Rasol, segun que ya está nivelada, y apuntada de hazer. Por tanto doy facultad al dicho Señor Governador, que son embargo que el sea heredero tan solamente por su Vida, pueda cargar sobre las tierras, y Lugares de dicha mi herencia, hasta en suma de mill Ducados de oro en propiedad, por rason de sacar la dicha Acequia, o, otra, Y no mas ni en otra manera. El qual Censal, o, censale por el Cargador, o, cargadores por dicha rason, y hasta en dicha suma, quiero q. sean de tanta fuerza y Valor, como si por mi fuesen Cargados. Y así mismo Considerando el amor que yo tengo al dicho Señor Maestre de Montesa mi primo hermano, y podría ser que de pue de mis dias, aquel estuuiere en alguna necesidad, la qual yo viuiendo la pudiera remediar. Por tanto doy facultad al dicho Señor Governador mi heredero, que siempre y quando que el dicho Señor Maestre de Montesa tendra alguna necesidad, y guerra for subuenido de los bienes de la dicha mi herencia,

que

que el dicho señor Gobernador pudo cargar sobre los dichos lugares y tierras, o sobre
qualquiera de ellas tanta cantidad en propiedad, quanto el dicho señor Maestre de
Montesa ha en su poder, y quera serle prestada o dada, contra que el dicho señor
Gobernador cobrara, a instrumento publico del dicho señor Maestre de la Can-
tidad que por causa de aquel fero cargada, el qual cenal, o cenales por el dicho
señor Gobernador o cargador, o cargadores por la dicha razon sean de tanta fuerza
y valor como si cargados fueran, la qual subuencion quiero que sea hecha, no
solo viviendo el dicho señor Gobernador, pero aun teniendo y poseyendo la
dicha mi tierra y lugares qualquier otros sucesores mios. Y asi mismo Conside-
rando, el dicho señor Gobernador, y yo haue empicado la Yglesia del dicho
lugar de Alcantara, a Inuocacion de la Purissima Concepcion de la Madre
de Dios, y el dicho señor Gobernador haya de haue cierta cosa en ella, que
ya entre el y mi estan apuntada y concertada. Por tanto doy facultad al dicho
señor Gobernador, si quiera cargar hasta en suma de setenta mil sueldos en pro-
piedad, por razon de la dicha Yglesia, como arriba he dicho, en los quales car-
gamientos por el haudae por las razones suodichas, y no por otras, ni en otra
manera, quier que por persona alguna no le sea hecha contradiccion, como se
hagan de voluntad mia, como arriba he dicho. Y asi mismo hago heredero al di-
cho señor Gobernador, o a sus sucesores, con expresa condicion que el ni sus sucesores
no puedan por algun tiempo, por via directa, o indirecta pedir mejoras alguna
de la dicha tierra y lugares de Alcantara, Beneside, y el Rasol, ante la
dicha mejora, qualquiera que sean, y por mucho que valgan, quier que sean
de cuenta a los sucesores señores de la dicha tierra y lugares pacificamente
y sin question alguna. Y si lo contrario fuere hecho, en tal caso quiero y mando
que el dicho señor Gobernador, o sus sucesores, que tal Demanda haxan de la
dicha mejora, sean obligados a dar cuenta y racion de los frutos, rentas, y em-
fiteusos de los dichos lugares a los que sucedan en aquellos, y pagarles todo lo
q. haxan recebido, asi como si no huuiere sido heredero, ni lo huuiere recebido
con bueno y justo titulo.

Y por quanto la voluntad e intencion mia es, que el dicho hijo mayor del dicho
Mosen Austria Despuig, Despues de los dias del dicho señor Gobernador, y del
dicho Mosen Austria Despuig su padre, suceda en los dichos bienes de la dicha
mi herencia, y en la señoria de los dichos lugares de Alcantara, Beneside, y
el Rasol, si Despues de los dias de aquellos vera vivo, y si no el otro Despues el
dicho hijo mayor, nombrado Austria. Por tanto quiero y mando, que el dicho
hijo de Mosen Austria Despuig, que suceda en la dicha mi herencia, la

obligado de casarse con muger de la familia de Cañanilla, o Villarraya, Donzella
legítima y natural, y mayor de diez de la hija de la casa, que sea, entienda
venir de la que quedará por casar, con Dote de quatro y cinco mil sueldos, a
Voluntad, petición, y ordenación del dicho Señor Governador en adelante. Y si
el dicho matrimonio en la forma susdicha recusará de hacer, ental caso quiero
que aquel tal venga a la sucesión de mis bienes, y quiero que suceda el otro
Después de aquel; Y si los dos lo recusaran, ental caso quiero que el dicho Señor
Governador pueda ordenar a su voluntad de los bienes de la dicha mi heren-
cia. Pero quiero y mando que habiendo el dicho hijo del dicho Moren Au-
stia Después el matrimonio en la forma susdicha, Después de la vida del
dicho marido mio, toda la dicha mi herencia y bienes de aquella enteramente
y sin Diminucion, ni quiebra alguna vuelva al dicho Moren Austria Después
mi primo hermano, si viuo sera, el qual dicho Moren Austria Después sea le-
nido a dar y pagar Cada Un año al dicho hijo que sucederá siete mil sueldos de
renta, en la forma y manera que el dicho Señor Governador pagará los seys
mil sueldos a aquel. Y Después de la vida del dicho Moren Austria Después he-
redero mio propio y Universal, hago por derecho de institucion al hijo mayor
del dicho Moren Austria Después, habiendo contrahido el dicho matrimonio
en la forma susdicha, y declarada, es a saber con este vinculo, y Condicion,
que muriendo el dicho hijo mayor del dicho Moren Austria Después, Sobrino y
heredero mio susodicho, sin hijos Legítimos y naturales, y de Legítimo y Carnal
matrimonio procreados y nacidos, en tal caso a aquel substituyo, y a mi here-
dero Universal instituyo, a Austria Después hijo segundo del dicho Moren Au-
stia Después, el qual así mismo haya de casarse con muger de la familia de Ca-
ñanilla, o Villarraya, Donzella, mayor de diez de la hija de la casa, y con
Dote de quatro y cinco mil sueldos. Y si los dos ovieren sin hijos Legítimos, y
naturales, ental caso, quiero y mando que hayan lugar los Vinculos puestos en
el Testamento del dicho Moren Juan Después mi padre, recibidos por Guillermo
Tobia notario, quanto en aquel Cabo cansolamente, que dispone, que muriendo
los hijos del dicho Moren Austria Después, sucedan la hija de Moren Sabor
los quales Vinculos, y substituciones quiero que sean de tanta Validad y fuerza
Como si aqui de palabra en palabra fuesen insabados. Y por mayor declaracion
de mi Voluntad e Intencion, Considerando yo haver hecho heredero al dicho Se-
ñor Governador, de vida de aquel, con pauto y Condicion que de cada Un año
a Moren Austria Después primo hermano mio, seys mil sueldos de renta, que
entendoy gratificar al dicho Señor Governador marido y heredero mio de poder

pagar los dichos y mis fijos de contado, o en frutos de los dichos mis lugares
los quales frutos vendiendo a aquel daren paga de los dichos seys mil fijos de
obligado el dicho Juan Austria. Despues tomarlos al precio que Valieren al tien-
po que los dichos mis fijos se libraran, y daran, en la Ciudad de Valencia, o en
la Villa de dicha Ciudad, la qual eleccion tenga el dicho Señor Governador
de dar los dichos fijos en aquel tiempo del año que quier y bien visto le fera
a toda su Voluntad. Y por quanto es mi Voluntad que los dichos mis fijos y
lugares de Alcaniz, Benesides, y el Rasol, sean perpetuamente unidos, e inse-
parables. Por tanto expresamente prohibo a todos los sucesores míos en dichos lu-
gares de Alcaniz, Benesides, y el Rasol, que por Via directa, o indirecta, ni por
necesidad alguna puedan separar los dichos tres lugares, por Venta, ni ali-
naciones alguna, onaciones, Cambios, o permutaciones, por matrimonio, o
ni por otra causa, ni Urgente que fuere la necesidad, ante quier, y mando
que los dichos tres lugares esten así unidos, e inseparables, como si aquellos dichos
lugares fueren en un solo lugar indivisible, e inseparable. Y la separacion, y di-
stincion que hoy es de aquellos, por la distancia de los lugares donde estan situados
quiero que se aueulda a una coadunacion, e inseparabilidad por esta Volun-
tad, y ordinacion mia. Demas a que por algun tiempo ni por alguna nece-
sidad separar no puedan. Y si lo contrario sera hecho, o atentado por alguno
de los poseedores de los dichos lugares, quiero y mando que el que tal atentare
pierda la mia hazienda, posesion, y Señorío de los dichos lugares, y aquella venga
con la misma prohibicion al mas propinquo pariente mio por linea Ma-
culina, el qual por Justicia podria Venir a la sucesion de mis bienes. Y Con-
siderando etc.^o

Clausula del Codicilo de Doña Beatriz Despuig, y de
Cauanilla, recebido por Bernardo Dacio notario
a 30. de Noviembre del año 1511.

54. Como sea permitido a qual quier por Disposicion de derecho y de fuero, ante, y
Despus de su Testamento hacer y ordenar sus Codicilos. Por tanto yo Doña Bea-
triz Despuig y de Cauanilla muger del respectable Señor Mosen Luy de
Cauanilla Cauallero, Consejero, y Camarlenche del Señor Rey, lugar teniente
General, y Governador del Reyno de Valencia: estando en la cama enferma
y con buen acuerdo, entendimiento, y palabra, y con buena disposicion para tes-
tar, y Cobillar, y hacer qual quier Contrato. Acordandome haver hecho, y orde-
nado mi Ultimo y postrer testamento, Ulama, y postrera Voluntad mia, en poder
de Bernardo Dacio notario abajo escrito a 27. del mes de Noviembre del año
1509. queriendo a la dicha Disposicion ajustar, quitar, Corregir, enmendar, hago

Que el hijo de Austria Despuys que sucedera en la dicha monarchia, sea obligado a casarse con muger de Cauanillas, o de Villarasa Donzela gitima y natural y mayor de dia entre las hijas de la casa que entonces huviere de las que quedaren por casar, con dote de quarenta y cinco mil sueldos, a Voluntad, eleccion, e ordinacion del dicho Señor Governador mi marido.

Y revo la Disposicion, con Las palabras siguientes.

E si el dicho matrimonio en la forma arriba escrita se hiciere, en tal caso no quie-
ro q. aquel tal Venga á la sucesion de mis bienes. no baya otro pto. de sucesion

Quiero q. Sucda el otro Despues de aquel. mas, como no lo he de ver en la vida.


En los dos lo rehusaren, en tal caso quiero q. el dicho Señor Licenciado pueda ordenar por su voluntad de los bienes de mi herencia, Asi como en las dichas palabras en el dicho testamento no fueren puestas; Y asi q. aung. no case con Uger de Cauanilla, o Villarral a el dicho heredero, o herederos, no pierdan la dicha herencia.

Item Como en el dicha testamento haya legado elty.^o a los hijos en el sup. orosup.

55. Y prosigue el Codicilo, quitando, corrigiendo, añadiendo, y emendando muchas cosas de la q. havia dispuesto en el Testamento. / . mo. de la q. en no. de la q.

Cananilla, recibido por don Juan de
Canales, el día 10 de Noviembre del año 1711.

[The text in this block is extremely faint and illegible due to extreme fading or bleed-through from the reverse side.]

60
Biblioteca  Valenciana



31000009569537



